

# El despido. Cuestiones prácticas al hilo de la reforma laboral

Doctrina, casos prácticos, jurisprudencia,  
formularios, directorio

---

## Dirección y coordinación

JOAQUÍN GARCÍA MURCIA

Catedrático de Derecho del Trabajo  
y de la Seguridad Social

Universidad Complutense de Madrid

ANTONIO MARTÍN VALVERDE

Magistrado del Tribunal Supremo



THOMSON REUTERS  
**ARANZADI**

# Sumario

---

Página

## CAPÍTULO 1

<b>La facultad disciplinaria del empresario</b> .....	21
JOAQUÍN GARCÍA MURCIA	
I. Naturaleza jurídica y régimen jurídico.....	22
1. <i>Naturaleza jurídica y medios compatibles</i> .....	22
2. <i>Las previsiones legales</i> .....	23
3. <i>Los convenios colectivos y el recurso a la analogía</i> .....	24
4. <i>Las remisiones de los convenios a las normas reglamentarias sectoriales</i> .....	25
5. <i>El papel de los reglamentos de régimen interior</i> .....	27
II. Titularidad y ejercicio .....	29
1. <i>Titularidad de la facultad disciplinaria</i> .....	29
2. <i>Ejercicio de la facultad disciplinaria y su delegación</i> .....	29
3. <i>La facultad disciplinaria en supuestos de cesión de personal</i> .....	31
4. <i>La facultad disciplinaria en supuestos de colaboración empresarial</i> .	32
4.1. <i>Supuestos de contratas y subcontratas para la propia actividad de la empresa</i> .....	32
4.2. <i>Grupos de empresas</i> .....	32
III. Graduación de las faltas.....	33
1. <i>La intención</i> .....	33
2. <i>La importancia del incumplimiento</i> .....	34
3. <i>La trascendencia</i> .....	34

	Página
4. <i>La reincidencia en la comisión de las faltas</i> .....	35
IV. Límites a la determinación de las sanciones .....	36
1. <i>El margen de discrecionalidad empresarial en la imposición de la sanción</i> .....	36
2. <i>Efectos de la eventual tolerancia empresarial</i> .....	36
3. <i>La necesaria proporcionalidad</i> .....	37
4. <i>Sanciones prohibidas</i> .....	38
5. <i>Obligado respeto a los derechos del trabajador</i> .....	39
6. <i>Principio «non bis in idem»</i> .....	40
V. <i>Ámbito de ejercicio de la facultad sancionadora</i> .....	41
1. <i>Responsabilidad por actos de los convivientes y allegados del trabajador</i> .....	41
2. <i>Responsabilidad por conductas que se realizan fuera del trabajo</i> .....	41
VI. <i>Prescripción de las faltas</i> .....	42
1. <i>Fundamento y efectos de la prescripción de las faltas</i> .....	43
2. <i>La prescripción corta de las faltas</i> .....	43
3. <i>La prescripción larga de las faltas</i> .....	44
4. <i>Especial referencia a la prescripción de las faltas continuadas</i> .....	45
5. <i>Interrupción del cómputo de la prescripción</i> .....	46
5.1. <i>La tramitación del proceso sancionador penal</i> .....	46
5.2. <i>Tramitación del expediente disciplinario</i> .....	47

## CAPÍTULO 2

<b>Noción de despido y modalidades</b> .....	49
JOAQUÍN GARCÍA MURCIA	
I. El despido: configuración general .....	51
1. <i>Concepto y clases</i> .....	51
2. <i>El principio de causalidad y sus manifestaciones</i> .....	52
II. Despido disciplinario .....	53
1. <i>Concepto y régimen jurídico</i> .....	53
2. <i>Causas</i> .....	55
2.1. <i>Faltas repetidas de asistencia y puntualidad</i> .....	55

	Página
2.2. Indisciplina o desobediencia .....	60
2.3. Ofensas verbales o físicas.....	65
2.4. Trásgresión de la buena fe contractual y abuso de confianza .....	70
2.5. Disminución continuada y voluntaria del rendimiento ...	74
2.6. Embriaguez habitual o toxicomanía .....	77
2.7. Acoso .....	79
3. <i>Forma</i> .....	80
3.1. Requisitos generales.....	80
3.2. Requisitos particulares.....	83
3.3. Subsanción.....	85
4. <i>Calificación judicial y efectos</i> .....	85
4.1. Improcedencia.....	87
4.1.1. Motivos .....	87
4.1.2. Opciones .....	88
4.1.3. Indemnización .....	91
4.1.4. Salarios de tramitación.....	97
4.2. Nulidad .....	102
4.2.1. Motivos .....	102
4.2.2. Consecuencias.....	107
III. Despido objetivo.....	108
1. <i>Concepto y régimen jurídico</i> .....	108
2. <i>Causas</i> .....	108
2.1. Ineptitud.....	108
2.2. Falta de adaptación a cambios técnicos u organizativos..	110
2.3. Causas inherentes a la empresa .....	111
2.3.1. Causas económicas .....	113
2.3.2. Causas técnicas, organizativas o de producción ...	114
2.3.3. Número de trabajadores afectados .....	118
2.3.4. Selección de trabajadores.....	118
2.3.5. Aplicación en entidades de derecho público .....	119
2.4. Faltas de asistencia aun justificadas.....	120
2.5. Insuficiencia de consignación presupuestaria .....	122

	Página
3. <i>Forma y procedimiento</i> .....	123
3.1. La carta de despido.....	123
3.2. Entrega de la indemnización legal .....	125
3.3. Preaviso .....	126
4. <i>Calificación judicial y efectos</i> .....	127
4.1. Procedente .....	127
4.2. Improcedencia.....	128
4.3. Nulidad .....	130
IV. Despidos colectivos.....	131
1. <i>Concepto y regulación</i> .....	131
2. <i>Causas</i> .....	133
3. <i>Número de trabajadores y período de cómputo</i> .....	135
4. <i>Período de consultas y deberes de documentación</i> .....	137
5. <i>Competencias y funciones de la autoridad laboral</i> .....	141
6. <i>Comunicación del despido, orden de prioridades y efectos de la extinción</i> .....	144
7. <i>Impugnación jurisdiccional y calificación del despido</i> .....	147
8. <i>Situación legal de desempleo de los trabajadores despedidos</i> .....	150
9. <i>Obligaciones adicionales de la empresa</i> .....	150
V. Despidos por causa de fuerza mayor .....	153
1. <i>Caracterización de la causa</i> .....	153
2. <i>Procedimiento y trámites administrativos</i> .....	155
3. <i>Indemnizaciones y garantías de pago de las mismas</i> .....	156
4. <i>Reclamaciones</i> .....	157
VI. El despido en las relaciones laborales especiales .....	158
1. <i>Personal de alta dirección</i> .....	158
1.1. Despido indirecto .....	158
1.2. Desistimiento empresarial.....	159
1.3. Despido disciplinario.....	160
1.4. Efectos de la extinción mediando relación laboral común previa.....	162
2. <i>Representantes de comercio y mediadores en operaciones mercantiles</i> .....	162

	<u>Página</u>
3. <i>Servicio doméstico</i> .....	163
4. <i>Deportistas profesionales</i> .....	166
4.1. <i>Causas especiales de extinción del contrato del deportista</i> .....	166
4.2. <i>Circunstancias que dan derecho a indemnización al deportista</i> .....	166
4.3. <i>Circunstancias que dan derecho a indemnización al club</i> .....	167
4.4. <i>En especial, dimisión y resolución por voluntad del deportista</i> .....	168
5. <i>Artistas en espectáculos públicos</i> .....	170
6. <i>Personas con Discapacidad en Centros Especiales de Empleo</i> .....	171
7. <i>Penados en instituciones penitenciarias y menores internados</i> .....	172
8. <i>Relación especial de residencia</i> .....	173
9. <i>Abogados que prestan servicios en Despachos profesionales</i> .....	175
10. <i>Personal Civil no funcionario al Servicio de establecimientos militares</i> .....	176

### CAPÍTULO 3

<b>El despido en empresa en concurso</b> .....	179
JOAQUÍN GARCÍA MURCIA	
I. <i>La declaración de concurso y sus efectos laborales</i> .....	179
1. <i>Régimen jurídico y configuración legal del concurso</i> .....	179
2. <i>Efectos sobre la empresa, las relaciones de trabajo y las acciones judiciales</i> .....	182
II. <i>Medidas de gestión de personal y ajuste de plantilla</i> .....	184
1. <i>El papel del juez del concurso en la toma de decisiones empresariales</i> .....	184
2. <i>Las medidas de modificación, reestructuración y despido colectivo: alcance, tramitación y procedimiento</i> .....	188
3. <i>Terminación del expediente y efectos de las medidas</i> .....	192
4. <i>Resolución del contrato por retraso o impago de salarios y otras causas ligadas al concurso</i> .....	195
5. <i>Contratos de Trabajo de Alta Dirección</i> .....	198
IV. <i>Impugnación de decisiones relativas a empresas en concurso</i> .....	198
1. <i>Impugnación de decisiones judiciales</i> .....	198

	Página
2. <i>Impugnación de decisiones de la empresa</i> .....	201
<b>CAPÍTULO 4</b>	
<b>Impugnación de los despidos</b> .....	203
JOAQUÍN GARCÍA MURCIA	
I. Competencia Jurisdiccional .....	204
II. Acumulación de acciones y de autos.....	206
1. <i>Acumulación de acciones</i> .....	206
1.1. Naturaleza y clases .....	206
1.2. Reglas generales y excepciones.....	207
1.3. Acumulación indebida de acciones.....	210
2. <i>Acumulación de procesos</i> .....	211
III. Modalidad procesal del despido disciplinario .....	214
1. <i>Plazo aplicable y requisitos de la demanda</i> .....	214
2. <i>Acto del juicio</i> .....	219
3. <i>Sentencia</i> .....	220
IV. Reclamación al Estado de los salarios de tramitación.....	228
1. <i>Legitimación y causas</i> .....	228
2. <i>Plazo y procedimiento</i> .....	230
V. Despido por causas objetivas .....	231
VI. Despido colectivo o por fuerza mayor .....	234
1. <i>Objeto y tipología de acciones</i> .....	234
2. <i>Demanda colectiva</i> .....	235
3. <i>Demanda individual</i> .....	238
4. <i>Demanda del empresario</i> .....	239
5. <i>Demanda de oficio</i> .....	239
VII. Ejecución de sentencias de despido .....	240
1. <i>Ejecución provisional de sentencias de despido</i> .....	240
2. <i>Ejecución de sentencias firmes de despido</i> .....	242

	<u>Página</u>
<b>Formularios</b> .....	247
I. Despido disciplinario.....	249
1. <i>Sustantivos</i> .....	249
1. Carta de despido (modelo genérico).....	249
2. Carta de despido: indisciplina o desobediencia en el trabajo.....	250
3. Carta de despido: faltas de puntualidad o de asistencia al trabajo.....	251
4. Carta de despido disciplinario por acoso sexual.....	252
5. Carta de despido disciplinario por acoso moral en el trabajo.....	253
6. Carta de despido disciplinario por embriaguez habitual ...	254
7. Carta de despido: realización de trabajos durante la situación de baja.....	255
8. Carta de despido: disminución en el rendimiento laboral ..	256
9. Trámite de audiencia previa a los delegados sindicales sobre despido de trabajador afiliado a un sindicato.....	257
10. Comunicación a los representantes de los trabajadores de la sanción de despido de un trabajador.....	258
11. Notificación de apertura de expediente contradictorio para despido disciplinario de representante de los trabajadores.....	259
12. Concesión de trámite de audiencia a los representantes legales de los trabajadores en expediente contradictorio de despido disciplinario de uno de ellos.....	260
13. Escrito de alegaciones del trabajador en expediente contradictorio .....	261
14. Propuesta de sanción de despido en expediente contradictorio.....	262
15. Comunicación de despido disciplinario de un representante legal de los trabajadores.....	263
2. <i>Procesales</i> .....	264
16. Demanda por despido disciplinario (Modelo genérico) .....	264
17. Otrosí del escrito de demanda solicitando la acumulación de los procesos de extinción del contrato por voluntad del trabajador y de despido .....	267
18. Escrito de la empresa formulando opción por la readmisión.....	268

	Página
19. Solicitud de readmisión.....	269
20. Comunicación al trabajador de la fecha de reincorporación	270
21. Escrito de la empresa formulando opción por la indemnización.....	271
22. Escrito del trabajador (representante legal o sindical) formulando opción.....	272
23. Escrito solicitando la ejecución de la sentencia de despido improcedente, con opción por la readmisión, en el supuesto en el que no se ha señalado fecha para la reincorporación.....	273
24. Escrito solicitando la ejecución de la sentencia de despido improcedente, con opción por la readmisión, en el supuesto en el que se ha señalado fecha para la reincorporación.....	275
25. Escrito solicitando la ejecución de la sentencia de despido improcedente, con opción por la readmisión, en el supuesto en el que se ha readmitido de forma irregular.....	277
26. Escrito comunicando la no readmisión e incumplimiento de la orden de reposición.....	279
27. Escrito solicitando la ejecución en el supuesto de readmisión irregular en despido nulo.....	280
28. Escrito solicitando la ejecución provisional en el supuesto de despido nulo.....	282
29. Escrito solicitando la ejecución provisional, en el supuesto de despido improcedente.....	283
30. Escrito del trabajador modificando el sentido de la opción cuando en recurso se ha reducido la indemnización.....	285
31. Escrito de la empresa modificando el sentido de la opción cuando en recurso se ha elevado la indemnización.....	287
II. Despidos objetivos .....	289
1. <i>Sustantivos</i> .....	289
32. Comunicación al trabajador de extinción de contrato por causas objetivas (causas económicas) con preaviso .....	289
33. Comunicación al trabajador de extinción de contrato por causas objetivas (causas productivas) sin preaviso.....	291
34. Carta de despido por ausencias justificadas.....	292
35. Comunicación al trabajador de la extinción de contrato por falta de adaptación a las modificaciones técnicas del puesto de trabajo .....	294

	Página
36. Comunicación de la extinción del contrato por ineptitud sobrevenida: por pérdida de la capacidad física necesaria para el desempeño del trabajo.....	295
37. Comunicación de la extinción del contrato por ineptitud sobrevenida: por pérdida de la titulación necesaria para el desempeño del trabajo.....	296
38. Comunicación de la extinción del contrato por insuficien- cia de la consignación presupuestaria o extrapresupuesta- ria anual .....	297
39. Comunicación a los representantes de los trabajadores del preaviso de extinción de un contrato de trabajo por causas económicas, técnicas, organizativas o de producción.....	298
2. <i>Procesales</i> .....	299
40. Demanda de despido objetivo por absentismo o falta de asistencia al trabajo .....	299
41. Demanda de despido objetivo por falta de adaptación a modificaciones técnicas operadas en la empresa.....	303
42. Demanda sobre extinción del contrato de trabajo por cau- sas objetivas: ineptitud del trabajador.....	307
III. Despidos colectivos.....	311
1. <i>Sustantivos</i> .....	311
43. Solicitud de informe previo a los representantes de los tra- bajadores para adoptar el despido colectivo [art. 64.5 a) ET]	311
44. Comunicación a los representantes legales de los trabaja- dores de la apertura del período de consultas.....	312
45. Comunicación a los trabajadores del inicio del período de consultas en despido colectivo .....	314
46. Comunicación de los trabajadores al empresario de la op- ción ejercitada sobre designación de representantes.....	316
47. Comunicación a la autoridad laboral de inicio del período de consultas .....	317
48. Acta de constitución de la Comisión Negociadora (despido colectivo) .....	319
49. Acta del inicio del período de consultas (despido colectivo)	320
50. Acta final sin acuerdo del período de consultas.....	321
51. Acta final con acuerdo del período de consultas .....	322
52. Comunicación a la Autoridad Laboral del resultado del pe- ríodo de consultas .....	323

	Página
53. Notificación individualizada de la extinción del contrato a los trabajadores afectados por el despido colectivo .....	324
2. <i>Procesales</i> .....	325
54. Demanda de despido colectivo por causas económicas, organizativas, técnicas o de producción (impugnación colectiva) .....	325
55. Demanda de despido colectivo por causas económicas, organizativas, técnicas o de producción (impugnación individual) .....	328
56. Demanda interpuesta por la empresa en proceso de despido colectivo .....	331
IV. Despido por causa de fuerza mayor .....	333
1. <i>Procesales</i> .....	333
57. Demanda en despido colectivo por causa de fuerza mayor sin autorización administrativa .....	333
V. La empresa en concurso .....	335
1. <i>Procesales</i> .....	335
58. Demanda de incidente concursal en materia laboral .....	335
59. Solicitud de autorización de extinción colectiva de los contratos de trabajo formulada por el concursado .....	337
60. Escrito anunciando un recurso de suplicación ante el Juzgado de lo Mercantil .....	339
61. Escrito de interposición de recurso de suplicación contra el auto denegando autorizar la extinción colectiva de contratos de trabajo .....	340
<b>Casos prácticos</b> .....	343
I. Facultad disciplinaria del empresario .....	344
1. <i>Embriaguez del trabajador/a ¿Puede tipificar el convenio colectivo esta conducta como muy grave sin exigir que la misma repercuta negativamente en el trabajo como exige el ET?</i> .....	344
2. <i>¿Puede el empresario delegar la facultad sancionadora?</i> .....	346
3. <i>Faltas disciplinarias ¿Qué efectos produce la omisión de la notificación a la representación unitaria de los trabajadores?</i> .....	347
4. <i>Prescripción de la falta ¿Pue ser interrumpida por la tramitación de un expediente disciplinario no previsto convencionalmente?</i> .....	349

	Página
5. <i>Fecha inicial del cómputo del plazo para impugnar una sanción disciplinaria</i> .....	350
II. <i>Despido disciplinario</i> .....	351
1. <i>Despido tácito: requisitos</i> .....	351
2. <i>Subsanación del acto extintivo ¿afecta a la prescripción de las faltas imputadas?</i> .....	353
3. <i>¿Afecta a la calificación del despido la falta de culpabilidad por la dependencia del trabajador a las drogas?</i> .....	356
4. <i>¿Supone una transgresión de la buena fe contractual la ocultación de droga en la empresa, sin estar tipificada en el convenio colectivo?</i> .....	357
5. <i>¿Procede el despido disciplinario por presentación tardía de los partes de baja?</i> .....	359
6. <i>¿Es causa de despido la desobediencia a órdenes que implican riesgo para la salud o integridad física del operario?</i> .....	362
7. <i>¿Es causa de despido el trabajar durante la excedencia por cuidado de hijos?</i> .....	363
8. <i>Despido por acoso sexual ¿qué datos debe contener la carta de despido?</i> .....	365
9. <i>Valoración de una conducta negligente del trabajador como causa de despido disciplinario</i> .....	367
10. <i>¿Se puede despedir a un trabajador por concurrencia desleal, sin haber causado un perjuicio cierto al empresario?</i> .....	369
11. <i>¿Puede el trabajador accionar judicialmente por despido cuando ha rechazado la oferta de readmisión hecha por el empresario en conciliación extrajudicial?</i> .....	371
12. <i>Valoración de las ausencias al trabajo de trabajadora víctima de la violencia de género</i> .....	373
13. <i>Indemnización por despido ¿computan los años de servicio prestados al amparo de contratos temporales?</i> .....	375
14. <i>¿Qué indemnización corresponde a un trabajador con un contrato indefinido que es despedido improcedentemente tras la reforma laboral del 2012?</i> .....	376
15. <i>¿Produce en la actualidad algún efecto jurídico el reconocimiento por el empresario de la improcedencia del despido en el momento de su notificación?</i> .....	377
16. <i>Tras la reforma laboral ¿cuándo se devengan salarios de tramitación?</i>	379

	Página
17. Si un convenio colectivo reconoce al trabajador el derecho a optar entre la readmisión y la indemnización, ¿subsiste la obligación de pagar salarios si opta por la indemnización? .....	380
18. Efectos de la declaración de nulidad del despido en contrataciones temporales .....	380
III. Despidos objetivos .....	382
1. Contrato de trabajo para desempeño de plazas laborales en administraciones públicas: nulidad de concurso-oposición: efectos .....	382
2. Extinción del contrato de trabajo por causas objetivas: ineptitud sobrevenida del trabajador .....	384
3. Extinción del contrato de trabajo por causas objetivas: falta de adaptación del trabajador a modificaciones tecnológicas .....	386
4. ¿Cómo se computa el absentismo a efectos de extinción del contrato por ausencias justificadas? .....	388
5. En el despido por absentismo ¿Qué bajas médicas o por qué enfermedades no se computan para acordar un despido de esta clase? .....	390
6. En el despido por absentismo ¿Debe tenerse en cuenta en algún caso el absentismo de la plantilla? .....	392
IV. Despidos colectivos .....	393
1. ¿Cuál es el objeto de la Directiva 98/59/CE? .....	393
2. ¿Cuáles son las obligaciones del empresario que pretende iniciar un procedimiento de despidos colectivos? .....	394
3. ¿Puede supeditarse el cumplimiento de la obligación de consulta a los representantes de los trabajadores al reconocimiento voluntario, por parte del empresario, de los sindicatos? .....	395
4. ¿Puede un Estado miembro determinar la sustitución de la protección económica prevista para el despido por las sanciones previstas para el caso de que el empresario incumpla sus obligaciones de información y consulta? .....	396
5. ¿Por qué causas puede un empresario llevar a cabo despidos según la Directiva 98/59/CE? .....	396
6. ¿Cómo debe interpretarse la noción del centro de trabajo contenida en la Directiva a los efectos de llevar a cabo un despido colectivo? .....	397
7. ¿A partir de qué momento surte sus efectos el despido colectivo? .....	398
8. ¿Constituye una ayuda en el sentido del apartado 1 del artículo 92 del tratado de la UE la no sujeción de los trabajadores de pequeñas empresas a un régimen nacional de protección contra el despido? .....	399

	Página
9. <i>¿Cuál es el alcance del término empresario a efectos de la Directiva Comunitaria 98/59?</i> .....	399
10. <i>Nulidad del despido colectivo por defectos procedimentales</i> .....	400
11. <i>¿Cómo interviene la Autoridad Laboral en los supuestos de despido colectivo y qué trámites debe seguir la empresa para poder acordarlo?</i>	403
12. <i>¿Puede la empresa decidir válidamente un despido colectivo y otro individual cuando existe una disminución de ingresos de cuarenta euros cada trimestre?</i> .....	405
13. <i>La comisión designada por los trabajadores para intervenir en la tramitación de un despido colectivo por no existir representación unitaria, ¿tiene legitimación para impugnarlo judicialmente?</i> .....	406
14. <i>El empresario tiene acción para que se declare que concurren causas para acordar un despido colectivo ¿Qué órgano judicial conocería de la acción y frente a quién debería dirigir la demanda?</i> .....	407
15. <i>Cuando el período de consultas finaliza sin acuerdo ¿Viene obligado el empresario a comunicar a los trabajadores individualmente el despido colectivo?</i> .....	408
16. <i>¿Qué efectos jurídicos produce el percibo de una indemnización superior a la legal prevista para los despidos colectivos?</i> .....	409
17. <i>¿Cómo se determina el número de trabajadores afectados y el cómputo del plazo de 90 días a efectos de determinar la existencia de un despido colectivo?</i> .....	411
V. <i>Relaciones laborales especiales</i> .....	413
1. <i>¿Cómo se calcula la indemnización por despido improcedente de un deportista profesional?</i> .....	413
2. <i>Comunicación verbal del empresario a su empleada de hogar de que no necesita más sus servicios: ¿despido o desistimiento?</i> .....	414
3. <i>¿Qué efectos jurídicos produce la declaración de la nulidad del despido por lesión de derechos fundamentales en la relación laboral especial de alta dirección?</i> .....	416
<b>Checklist despido colectivo</b> .....	419
<b>Tabla de indemnización por extinciones de contrato</b> .....	427
<b>Índice de Jurisprudencia</b> .....	433