

CARLOS MOLERO MANGLANO

(Profesor Ordinario y Director del Departamento de Derecho del Trabajo. Facultad de Derecho. UPCO-ICADE. Abogado)

Con la colaboración de:

M.^a DOLORES CARRILLO MARQUEZ,

M.^a JOSE LOPEZ ALVAREZ

(Becarias de investigación)

ROSARIO LUNA GARCIA-MINA

(Abogada)

ANA MATORRAS DIAZ-CANEJA

(Profesora de Derecho del Trabajo)

JOSE MANUEL SANCHEZ CERVERA

(Profesor de Derecho del Trabajo y Abogado)

EL CONTRATO DE ALTA DIRECCION

EDITORIAL CIVITAS, S. A.



INDICE

Abreviaturas	19
Capítulo I.—Consideraciones introductorias	23
1. CARACTERÍSTICAS COMUNES Y DIFERENCIAS ENTRE EL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN, EL CONTRATO DE TRABAJO ORDINARIO Y OTROS CONTRATOS DE SERVICIOS	24
2. CONSECUENCIAS PRÁCTICAS DE SU CALIFICACIÓN JURÍDICA	28
Capítulo II.—Evolución histórica. Los diferentes sistemas normativos ante la alta dirección	31
1. SISTEMAS ANTERIORES A 1994. ESPECIAL REFERENCIA A LA LEY DE CONTRATO DE TRABAJO DE 1931 .	31
A) <i>Primeras referencias y proyectos</i>	31
B) <i>El Código de Aunós</i>	33
C) <i>La Ley de Contrato de Trabajo de 1931</i>	35
D) <i>Normativa de seguros sociales</i>	36
2. EL SISTEMA DE LA LEY DE CONTRATO DE TRABAJO DE 1944	36
3. DE 1944 AL ESTATUTO DE LOS TRABAJADORES DE 1980. LA LEY DE RELACIONES LABORALES	39
Capítulo III.—Análisis de los problemas generales y de sistema normativo suscitados por el sistema del estatuto de los trabajadores (1980/1984)	43
1. LAS DIVERSAS CLASES DE DIRECTIVOS	44
2. LA ESPECIALIDAD DE LA RELACIÓN. SIGNIFICACIÓN .	45

3.	LA POSIBLE VULNERACIÓN DEL PRINCIPIO DE IGUALDAD	47
4.	LOS ARGUMENTOS DOCTRINALES SOBRE INCONSTITUCIONALIDAD	50
5.	ARGUMENTOS SOBRE ILEGALIDAD	52
6.	EL RÉGIMEN TRANSITORIO. PROBLEMAS	53
	A) <i>No regulación del régimen jurídico específico de las relaciones laborales especiales, entre 1980 y 1985.</i>	53
	B) <i>Procedimientos judiciales resueltos con posterioridad al Real Decreto 1382/1985</i>	57
7.	EXÉGESIS DEL ARTÍCULO 2.2 DEL ESTATUTO DE LOS TRABAJADORES	57
Capítulo IV.—Delimitación del concepto de consejero .		61
1.	LA «RATIO» DE LA EXCLUSIÓN	62
2.	ANTECEDENTES DEL ARTÍCULO 1.3.c)	65
3.	ANÁLISIS DEL ARTÍCULO 1.3.c)	66
4.	ACUMULACIÓN DE LA CONDICIÓN DE CONSEJERO Y TRABAJADOR ORDINARIO. TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL. ANÁLISIS CRÍTICO	71
Capítulo V.—Configuración del concepto de alta dirección		87
1.	EL CONCEPTO REGLAMENTARIO: EXÉGESIS DEL ARTÍCULO 1.2 DEL DAD. APLICACIÓN JURISPRUDENCIAL	87
2.	CASUÍSTICA JURISPRUDENCIAL ATÍPICA	107
3.	DERECHO COMPARADO	121
4.	LA DISPOSICIÓN ADICIONAL DEL DAD	125
Capítulo VI.—La acumulación de la condición de consejero y alto directivo: la llamada teoría del vínculo .		127
1.	LA SITUACIÓN ANTERIOR	127

2.	LA NUEVA DOCTRINA LEGAL: ANÁLISIS DE LAS RESOLUCIONES JUDICIALES MÁS RELEVANTES	129
	A) <i>Doctrina del Tribunal Supremo</i>	129
	B) <i>Doctrina de los Tribunales Superiores de Justicia</i>	135
3.	ANÁLISIS CRÍTICO	143
Capítulo VII.—El sistema normativo aplicable al contrato de alta dirección		147
1.	EXÉGESIS PRIMERA DEL ARTÍCULO 3 DEL DECRETO DE ALTA DIRECCIÓN	147
	A) <i>La rúbrica</i>	147
	B) <i>Párrafo primero</i>	149
	a) La voluntad de las partes	150
	b) La sujeción a las normas de este Real Decreto	152
	c) La sujeción a las demás normas que sean de aplicación	154
	C) <i>Párrafo segundo</i>	155
	a) La legislación laboral común	155
	b) Casos de «remisión expresa en este Real Decreto»	156
	c) Casos de expresa constancia en el contrato	157
	D) <i>Párrafo tercero</i>	159
2.	LA SITUACIÓN DE AUSENCIA DE CONTRATO ESCRITO: SISTEMA NORMATIVO	160
3.	LA SITUACIÓN DE CONTRATO ESCRITO SIN CLÁUSULA REGULADORA DE FUENTES	161
4.	ESPECIAL REFERENCIA A LA CUESTIÓN DE LOS PRINCIPIOS INFORMADORES	161
5.	POSIBILIDADES DE UNA CLÁUSULA REGULADORA ...	165
6.	EL PROBLEMA DE LA ILEGALIDAD A LA LUZ DEL ARTÍCULO 3 DEL DAD	167

Capítulo VIII.—Los problemas de calificación jurídica sobrevenida y divergente: consecuencias prácticas sobre el propio contrato y otros aspectos conexos . .	169
1. DE ALTA DIRECCIÓN A RELACIÓN LABORAL ORDINARIA	170
2. DE ALTA DIRECCIÓN A CONSEJERO	173
3. DE ALTA DIRECCIÓN Y CONSEJERO A RELACIÓN ORDINARIA Y CONSEJERO	175
4. DE RELACIÓN LABORAL ORDINARIA A ALTA DIRECCIÓN. REMISIÓN AL CAPÍTULO POSTERIOR	176
5. DE RELACIÓN LABORAL ORDINARIA Y CONSEJERO A ALTA DIRECCIÓN Y CONSEJERO	177
Capítulo IX.—Estructura del contrato de alta dirección.	179
1. ELEMENTOS SUBJETIVOS	179
A) <i>El alto directivo</i>	179
B) <i>El empleador</i>	183
2. ELEMENTOS OBJETIVOS	186
A) <i>Objeto material: los servicios prestados</i>	186
B) <i>La confianza como fundamento</i>	187
C) <i>La plena responsabilidad como elemento característico. Su concepción</i>	189
3. ELEMENTOS FORMALES	191
A) <i>Previsiones específicas del DAD en materia de forma. Su contraste con el régimen ordinario</i>	191
B) <i>El carácter de la forma escrita</i>	192
C) <i>Exigencia de registro</i>	193
D) <i>La denominación atribuida por las partes y sus consecuencias</i>	194
E) <i>Supuestos específicos y consecuencias de su omisión</i>	195
F) <i>El caso de los contratos anteriores al DAD</i>	197
G) <i>Contenido mínimo del contrato: implicaciones y consecuencias</i>	198

H)	<i>El deber de información a la representación sindical</i>	200
I)	<i>Consideraciones sobre la elaboración práctica del contrato de alta dirección</i>	203
4.	ELEMENTO TEMPORAL	207
A)	<i>El artículo 6 del DAD: contenidos</i>	207
B)	<i>La libertad de fijación de plazo</i>	207
C)	<i>Contrato indefinido</i>	211
D)	<i>Contrato temporal</i>	211
E)	<i>La condición resolutoria: validez y fundamento</i>	213
F)	<i>El problema de la «decadencia cualitativa» de las funciones de alta dirección</i>	214
G)	<i>Consecuencias de la ausencia de forma escrita</i>	214
Capítulo X.—Contenido del contrato de alta dirección ..		215
1.	ASPECTOS GENERALES. DESVIACIÓN RESPECTO DEL CONTRATO DE TRABAJO ORDINARIO	215
2.	ESQUEMA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES Y DERECHOS DE LAS PARTES	221
3.	LA OBLIGACIÓN DE RETRIBUCIÓN	222
4.	LA OBLIGACIÓN DE DOTACIÓN DE MEDIOS	223
5.	LA OBLIGACIÓN DE COBERTURA DE RIESGOS	224
6.	LA OBLIGACIÓN DE INFORMACIÓN	229
7.	LA OBLIGACIÓN DE TRATO FUNCIONALMENTE ADECUADO	229
8.	EL DEBER DE DEDICACIÓN	232
9.	EL DEBER DE IDENTIFICACIÓN	236
10.	DEBER DE INFORMACIÓN	247
11.	DEBER DE ASUNCIÓN REPRESENTATIVA	250
12.	DEBER DE PERMANENCIA TRAS ESPECIALIZACIÓN ...	251
Capítulo XI.—La obligación empresarial de retribución. ..		253
1.	CUESTIONES PREVIAS. LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA RETRIBUCIÓN DEL ALTO DIRECTIVO	253

2.	SISTEMA NORMATIVO	254
	A) <i>Consecuencias de la exclusión del artículo 26 ET</i>	255
	B) <i>Aplicabilidad del artículo 26.2 del ET</i>	256
3.	EL SALARIO Y LOS BENEFICIOS ECONÓMICOS NO SALARIALES	257
4.	EL SALARIO EN METÁLICO Y EN ESPECIE	260
5.	EL PROBLEMA DE LA VALORACIÓN DE LA ESPECIE ..	262
	A) <i>Manifestaciones básicas</i>	263
	a) <i>Vivienda</i>	263
	b) <i>Automóvil</i>	264
	c) <i>Préstamos</i>	266
	d) <i>Planes de pensiones y seguros</i>	267
	B) <i>Otras manifestaciones</i>	267
	a) <i>Suministros</i>	267
	b) <i>Plazas de aparcamiento</i>	268
	c) <i>Las «tarjetas»</i>	268
	d) <i>Beneficios sociales</i>	269
6.	ESTRUCTURA HABITUAL DEL SALARIO	269
	A) <i>Salario fijo en metálico</i>	269
	B) <i>Salario variable</i>	271
	C) <i>Salario en especie</i>	273
7.	LA PROTECCIÓN DEL SALARIO DEL ALTO DIRECTIVO .	275
	A) <i>Garantías legales</i>	276
	B) <i>Garantías contractuales</i>	290
	Capítulo XII.—Desarrollo	291
1.	CONTRASTE GENERAL ENTRE RELACIÓN LABORAL, ARRENDAMIENTO DE SERVICIOS Y ALTA DIRECCIÓN .	291
	A) <i>Contrato de trabajo ordinario</i>	291
	B) <i>Arrendamiento de servicios</i>	292
	C) <i>Contrato de alta dirección</i>	292
	a) <i>Fase previa</i>	292
	b) <i>Fase de vigencia</i>	293
	c) <i>Fase de extinción</i>	293

2.	PERÍODO DE PRUEBA: ANÁLISIS DEL ARTÍCULO 5 DAD	294
	A) <i>Procedencia</i>	294
	B) <i>Duración</i>	295
	C) <i>Régimen jurídico</i>	296
	D) <i>Forma</i>	298
3.	MOVILIDAD	298
	A) <i>Funcional</i>	298
	B) <i>Geográfica</i>	299
	C) <i>Vertical</i>	299
4.	PROMOCIÓN INTERNA	300
	A) <i>Identificación del supuesto ex artículo 9.1. DAD</i>	300
	B) <i>Exigencias de forma y su virtualidad</i>	302
	C) <i>La alternativa suspensiva. Análisis. Cómputo de antigüedad</i>	304
	D) <i>La alternativa extintiva: La proposición por dos años de la eficacia novatoria</i>	306
5.	LA NOVACIÓN	307
	A) <i>Sucesión de empresa</i>	308
	B) <i>Cambios en la titularidad sin los caracteres del 10.3.D)</i>	309
6.	SUSPENSIÓN DEL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN ..	311
	A) <i>Caracterización de la situación suspensiva</i> ..	311
	B) <i>Revisión de los supuestos del artículo 45 ET. Aplicabilidad al alto directivo</i>	312
	C) <i>Exégesis del artículo 15.2 DAD: ¿impide restricciones contractuales?</i>	315

Capítulo XIII.—Extinción del contrato de alta dirección: Causas generales

1.	OBSERVACIONES PREVIAS	319
2.	EXÉGESIS DEL ARTÍCULO 12 DEL DAD	320
3.	CAUSAS VOLUNTARIAS O NEGOCIOS JURÍDICOS ENCAMINADOS A LA EXTINCIÓN	329

A)	<i>Extinción por cumplimiento mismo del contrato</i>	329
B)	<i>Extinción por sustitución en el cumplimiento</i>	333
	a) Novación extintiva	333
	b) Jubilación del directivo	335
	c) Jubilación del empresario	340
C)	<i>Extinción por acuerdo liberatorio</i>	343
	a) Mutuo acuerdo de las partes. Posibilidades del acuerdo extintivo	343
	b) Por el cumplimiento de condiciones resolutorias consignadas en el contrato. Problema básico: las condiciones posibles ..	343
D)	<i>Extinción por confusión</i>	345
4.	CAUSAS INVOLUNTARIAS DE EXTINCIÓN O HECHOS JURÍDICOS RELATIVOS A LOS SUJETOS	346
	A) <i>Muerte del alto directivo</i>	346
	B) <i>Invalidez del alto directivo</i>	347
	C) <i>Muerte del empresario</i>	348
	D) <i>Incapacidad del empresario</i>	348
5.	CAUSAS INVOLUNTARIAS O HECHOS JURÍDICOS RELATIVOS AL OBJETO	349
	A) <i>Fuerza mayor</i>	349
	B) <i>Excesiva onerosidad sobrevenida</i>	352
 Capítulo XIV.—La extinción del contrato de alta dirección por dimisión del alto directivo		
		355
1.	CONSIDERACIONES INTRODUCTORIAS	355
2.	DIMISIÓN ORDINARIA O VOLUNTARIA	357
	A) <i>Caracterización</i>	357
	B) <i>Régimen jurídico: el preaviso y las estipulaciones contractuales</i>	360
3.	DIMISIÓN CON DERECHO A INDEMNIZACIÓN O DIMISIÓN PROVOCADA	364
	A) <i>Causas del artículo 10 del DAD</i>	366

a)	Modificación sustancial de las condiciones de trabajo	366
b)	Falta de pago o retraso continuado en el abono del salario pactado	369
c)	Cualquier otro incumplimiento grave de sus obligaciones contractuales por parte del empresario, salvo los supuestos de fuerza mayor, en los que no procederá el abono de las indemnizaciones a las que se refiere este número	372
d)	Sucesión de empresa o cambio importante en la titularidad de la misma, que tenga por efecto una renovación de sus órganos rectores o en el contenido y planteamiento de su actividad principal	374
B)	<i>La indemnización</i>	377
C)	<i>Aspectos adjetivos</i>	379

Capítulo XV.—La extinción del contrato de alta dirección por desistimiento del empresario

1.	CONFIGURACIÓN EN GENERAL	383
2.	AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD vs. OBSERVANCIA DEL CONTRATO	386
3.	CONFIGURACIÓN ESPECÍFICA DEL DESISTIMIENTO EN LA ALTA DIRECCIÓN	391
4.	LÍMITES	399
5.	DEBER DE PREAVISO	401
6.	INDEMNIZACIÓN	404

Capítulo XVI.—La extinción del contrato de alta dirección por despido disciplinario

1.	CONSIDERACIONES GENERALES	413
2.	CAUSAS	415
3.	FORMA	419
4.	REQUISITOS TEMPORALES	420
5.	CALIFICACIÓN DEL DESPIDO	421

6.	EFFECTOS	423
7.	CONSECUENCIAS ECONÓMICAS DEL DESPIDO: INDEMNIZACIÓN Y SALARIOS DE TRAMITACIÓN	428
	A) <i>Indemnización</i>	428
	a) Posibilidades del contrato de alta dirección	429
	b) Indemnización residual	431
	B) <i>Salarios de tramitación</i>	432
8.	EL CASO ESPECIAL DE LA RELACIÓN ORDINARIA PREEXISTENTE	435
 Capítulo XVII.—La extinción del contrato de alta dirección y las llamadas cláusulas de blindaje		443
1.	CONCEPTO	443
2.	LICITUD Y EFICACIA	448
	A) <i>Eficacia</i>	449
	B) <i>Licitud</i>	450
3.	INTERPRETACIÓN	456
4.	CASOS ESPECIALES	460