

SOCIOS TRABAJADORES,
ADMINISTRADORES SOCIALES
Y ALTOS DIRECTIVOS

DANIEL TOSCANI GIMÉNEZ
Profesor Titular de Universidad.
Departamento de Derecho del Trabajo y Seguridad Social.
Universidad de Valencia

DAVID CALVO MORALES
Doctor en Derecho

SOCIOS TRABAJADORES, ADMINISTRADORES SOCIALES Y ALTOS DIRECTIVOS

LEX NOVA



THOMSON REUTERS

Primera edición, marzo 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; 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 / Daniel Toscani Giménez y David Calvo Morales]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9099-892-2
Depósito Legal: NA 460/2016
Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 Pamplona

Lo propio del saber no es ni ver ni demostrar, sino interpretar.

(Michel FOUCOULT)

Se antes de cada ato nosso nos puséssemos a prever todas as conseqüências dele, a pensar nelas a sério, primeiro as imediatas, depois as possíveis, depois as imagináveis, não chegaríamos sequer a mover-nos de onde o primeiro pensamento nos tivesse feito parar.

(Ensaio sobre a Cegueira —SARAMAGO—)

*Para ser grande, sê inteiro: nada
Teu exagera ou exclui.
Sê todo em cada coisa. Põe quanto és
No mínimo que fazes.
Assim em cada lago a lua toda
Brilha, porque alta vive.*

(Poema para ser Grande, sê Inteiro —Ricardo REIS—)

ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS	15
I. INTRODUCCIÓN	17
II. EL PERSONAL DE ALTA DIRECCIÓN. ANÁLISIS DE SU FIGURA Y RÉGIMEN JURÍDICO	21
I. INTRODUCCIÓN A LA FIGURA DEL ALTO DIRECTIVO	21
II. CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA DE LA ALTA DIRECCIÓN	25
III. CARACTERIZACIÓN DE LA FIGURA DEL ALTO DIRECTIVO. ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS LEGALES Y JURISPRUDENCIALES	32
IV. LA AUTONOMÍA DEL ALTO DIRECTIVO EN EL EJERCICIO DE SU CARGO	39
V. LAS FUNCIONES DEL ALTO DIRECTIVO	44
VI. ADMINISTRADORES. CLASES DE CONSEJEROS	46
VII. COMPATIBILIDAD DE LA CONDICIÓN DE ADMINISTRADOR Y ALTO DIRECTIVO	53
III. ADQUISICIÓN DE LA CONDICIÓN DE ALTO DIRECTIVO	63
I. INTRODUCCIÓN. ACCESO A LA ALTA DIRECCIÓN	63
II. PROMOCIÓN INTERNA. PROMOCIÓN DE RELACIÓN ORDINARIA A ALTA DIRECCIÓN ..	64
III. POR CONTRATACIÓN EXTERNA	67
IV. EL PERIODO DE PRUEBA EN EL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN	68

	Página
IV. EL CONTRATO DE TRABAJO DE ALTA DIRECCIÓN	73
I. INTRODUCCIÓN	73
II. EL CONTRATO DE TRABAJO DEL ALTO DIRECTIVO	74
1. El precontrato	74
2. Formalización del contrato. Requisitos	75
3. Duración del contrato	78
4. Jornada de trabajo	81
5. Pacto de no concurrencia	82
6. Pacto de permanencia	88
III. RETRIBUCIONES DEL ALTO DIRECTIVO Y CONSEJEROS	90
1. Introducción	90
2. Salario. Clases de salario. El salario metálico fijo y el salario metálico variable	97
3. Salario en especie. Tipologías	103
4. Stock options	106
4.1. Concepto y características	106
4.2. Naturaleza jurídica de las stock options	111
4.3. Protección de remuneraciones e indemnizaciones a través de productos financieros	116
5. Protección jurídica del salario del alto directivo	117
IV. CLÁUSULAS CONTRACTUALES. LOS CONTRATOS BLINDADOS	119
V. RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE AL PERSONAL DE ALTA DIRECCIÓN	127
I. EL PODER DISCIPLINARIO DEL EMPRESARIO	127
II. LA AUTONOMÍA DEL ALTO DIRECTIVO. PRINCIPIO DE BUENA FE Y DE CONFIANZA RECÍPROCA	129
III. LA COMUNICACIÓN DE INFORMACIÓN, EL DEBER DE ADVERTENCIA Y EL DEBER DE SECRETO	137
IV. LOS CÓDIGOS DE CONDUCTA EN LA ALTA DIRECCIÓN Y LOS CÓDIGOS DE BUEN GOBIERNO	139
V. EL «IUS VARIANDI» EN LA ALTA DIRECCIÓN	145
VI. SUCESIÓN DE EMPRESA	150

	Página
VI. EXTINCIÓN CONTRACTUAL DEL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN ...	157
I. INTRODUCCIÓN	157
II. EXTINCIÓN DEL CONTRATO POR VOLUNTAD DEL TRABAJADOR	160
1. Régimen jurídico y características	160
2. Modificación sustancial de las condiciones de trabajo	163
3. Impago de retribuciones	164
4. Incumplimientos graves de las obligaciones del empresario	167
5. Sucesión de empresa	168
III. EXTINCIÓN DEL CONTRATO POR VOLUNTAD DEL EMPRESARIO	169
1. El desistimiento empresarial	169
1.1. Concepto y régimen jurídico	169
1.2. El deber de preaviso e indemnización	175
2. Despido disciplinario	179
2.1. Concepto y régimen jurídico	179
2.2. Efectos del despido disciplinario y régimen jurídico de la indemnización	186
IV. CONCURSO DE ACREEDORES	189
V. SUSPENSIÓN DEL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN	192
1. Suspensión del contrato	192
2. El regreso del alto directivo a su anterior puesto de trabajo	194
VI. CAUSAS EXTINTIVAS AJENAS A LA VOLUNTAD DE LAS PARTES	195
VII. CAUSAS EXTINTIVAS VOLUNTARIAS DEL CONTRATO DE ALTA DIRECCIÓN	197
VII. EL RÉGIMEN SANCIONADOR	201
I. LAS POSIBLES RESPONSABILIDADES DEL ALTO DIRECTIVO	201
VIII. ANEXO	207
FORMULARIOS	207
Contrato de trabajo de alto directivo	209
Acuerdo de desplazamiento al extranjero de alto directivo	213
Contrato de trabajo de alta dirección (promoción interna)	217

	<u>Página</u>
Despido de alta dirección	223
Demanda por despido improcedente de un trabajador de alta dirección ...	225
Contrato de opción de compra de acciones en base a contrato de alta dirección (stock options)	229
Extinción del contrato de alta dirección por desistimiento del empresario	235
Desistimiento unilateral del trabajador	237
Pacto de no concurrencia (alta dirección y representantes de comercio)	239
Comunicación del alto directivo de extinción del contrato en el caso de suspensión por concurso y petición de indemnización	241
IX. BIBLIOGRAFÍA	243