

Índice General

Página

CAPÍTULO 1

EL OBJETO DE LA TRANSMISIÓN: EL CONCEPTO DE UNIDAD ECONÓMICA PRODUCTIVA AUTÓNOMA

ÓSCAR FERNÁNDEZ MÁRQUEZ.....	25
I. Bases legales para la definición del objeto de las transmisiones de empresas	25
II. Jurisprudencia del TJUE sobre el concepto de la unidad económica productiva.....	29
III. El concepto de la unidad económica productiva en la jurisprudencia del TS.....	42
IV. Aporías de la doctrina sobre la subrogación por mera sucesión de plantillas	52
V. Reconstrucción de la idea de «unidad productiva empresarial subrogante» desde la teoría de los todos y las partes	59
VI. Bibliografía	67
VII. Jurisprudencia	69
1. Tribunal de Justicia de la Unión Europea	69
2. Tribunal Supremo.....	72

CAPÍTULO 2

TRANSMISIÓN DE EMPRESA, EXTERNALIZACIÓN DE SERVICIOS Y SEGREGACIÓN DE ACTIVIDADES

NURIA P. GARCÍA PIÑEIRO	79
I. Transmisión de empresa	80
1. <i>Alcance de la normativa subrogatoria.....</i>	81
A) Presupuestos para la aplicación de la normativa laboral sobre sucesión de empresa	82
II. Externalización de servicios y segregación de actividades	92
1. <i>Externalización de servicios y segregación de actividades al margen de la transmisión de empresa.....</i>	95
A) Especial referencia a la externalización del servicio de handling	99
2. <i>Externalización de servicios y segregación de actividades en el marco de la transmisión de empresa.....</i>	108
Bibliografía	117

CAPÍTULO 3

LA SUCESIÓN DE PLANTILLAS COMO FACTOR DETERMINANTE DE LA TRANSMISIÓN DE EMPRESAS

M. ^a YOLANDA SÁNCHEZ-URÁN AZAÑA	121
I. La controvertida lógica protectora en la sucesión de empresa por sucesión de plantilla	121
II. Método indiciario y elementos para su aplicación. En particular, sobre el concepto de actividad «despatrimonializada» condicionante de la sucesión de plantilla	125
1. <i>Concepto de entidad económica y valor de los activos funcionales. Breve apunte</i>	127
2. <i>Sobre el concepto de actividad «despatrimonializada». Dificultades de aplicación de los criterios a ponderar</i>	130
2.1. Escasa relevancia de elementos patrimoniales para la prestación de esos servicios	132

	<u><i>Página</i></u>
2.2. La actividad debe descansar fundamentalmente en la mano de otra	136
III. Sucesión de plantilla como factor determinante de la transmisión. Problemas de aplicación	142
1. <i>La configuración del requisito y, en especial, el margen regulatorio de la autonomía colectiva</i>	<i>144</i>
2. <i>Determinación de lo que deba entenderse por «parte esencial de la plantilla»</i>	<i>150</i>
IV. Bibliografía	159
V. Jurisprudencia	162
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	<i>162</i>
2. <i>Tribunal Supremo</i>	<i>163</i>
CAPÍTULO 4	
¿PUEDE ENTENDERSE COMO TRANSMISIÓN DE EMPRESA LA MERA SUCESIÓN DE CONTRATAS?	
M. ^a JOSÉ SERRANO GARCÍA	165
I. Introducción	166
II. La disparidad de la delimitación normativa de los elementos objetivos de las contratas/subcontratas y de la transmisión de empresas.	168
1. <i>El elemento objetivo de las contratas/subcontratas</i>	<i>168</i>
2. <i>El elemento objetivo de una transmisión de empresas</i>	<i>170</i>
III. La existencia de una regla general acompañada de excepciones en la relación sucesión de contratas/trasmisión de empresas	172
1. <i>La doctrina elaborada por la jurisprudencia</i>	<i>172</i>
1.1. <i>La labor de la jurisprudencia comunitaria</i>	<i>172</i>
1.2. <i>La labor de la jurisprudencia interna</i>	<i>173</i>
2. <i>La necesidad de valorar las circunstancias concurrentes</i>	<i>175</i>
2.1. <i>Consideraciones generales</i>	<i>175</i>
2.2. <i>Criterios aplicados en los sectores de actividad «intensivos en elementos patrimoniales»</i>	<i>178</i>

	<i><u>Página</u></i>
2.3. Criterios aplicados en los sectores de actividad «intensivos en mano de obra»	181
IV. La subrogación impuesta a través de cláusulas convencionales que prevén una sucesión de plantillas	183
1. <i>La respuesta inicial de la Sala 4.^a del Tribunal Supremo ...</i>	183
2. <i>La irrupción de la sentencia Somoza Hermo y Ilusión seguridad.....</i>	186
2.1. La respuesta del Tribunal de Justicia de la Unión Europea a la primera cuestión prejudicial	186
2.2. La falta de respuesta del Tribunal de Justicia de la Unión Europea a la segunda cuestión prejudicial ...	187
2.3. El giro de la doctrina de la jurisprudencia ordinaria .	188
V. La relación entre contratas y sucesión de empresas en las administraciones públicas	191
1. <i>La incidencia de la ley de contratos del sector público sobre los pliegos de condiciones generales de contratación</i>	191
2. <i>La conversión de los trabajadores afectados por una reversión en empleados públicos</i>	192
3. <i>Las cláusulas subrogatorias contenidas en los convenios colectivos</i>	194
VI. Las peculiaridades de la alta conflictividad generada por la relación sucesión de contratas/sucesión de empresas ..	195
VII. Bibliografía	197
VIII. Jurisprudencia	200
1. <i>Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas/Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	200
2. <i>Tribunal Supremo.....</i>	201
 CAPÍTULO 5	
LA SUBROGACIÓN EMPRESARIAL IMPUESTA POR CONVENIO COLECTIVO: CONDICIONES Y EFECTOS	
JUAN GIL PLANA.....	205
I. Sucesión convencional versus sucesión legal	205

	<u>Página</u>
II. La mera sucesión en la actividad como supuesto de la sucesión convencional	208
1. <i>La ausencia de un criterio claro sobre la sucesión en la actividad como sucesión legal</i>	208
2. <i>La transmisión de elementos patrimoniales como presupuesto para que la sucesión en la actividad sea una sucesión legal ..</i>	211
3. <i>La distinción entre actividad productiva necesitada de activos materiales y actividades desmaterializadas.....</i>	212
4. <i>La recepción de la doctrina comunitaria de la distinción de actividades productivas por el Tribunal Supremo.....</i>	214
III. Unidad comercial hábil y sujetos obligados en la sucesión convencional.....	218
IV. Régimen jurídico de la sucesión convencional	224
1. <i>Objeto de la sucesión convencional</i>	224
2. <i>Presupuestos de la sucesión convencional</i>	226
3. <i>La aplicabilidad de la Directiva y del artículo 44 del ET a la sucesión convencional</i>	228
V. Bibliografía	234
VI. Jurisprudencia	237

CAPÍTULO 6

¿EXISTE TRANSMISIÓN DE EMPRESA EN LAS OPERACIONES DE ADJUDICACIÓN DE OBRAS O SERVICIOS PÚBLICOS?

BEATRIZ GUTIÉRREZ-SOLAR CALVO	243
I. Delimitación del objeto de estudio: el tratamiento jurisprudencial de la sucesión de empresa en las adjudicaciones del sector público	244
II. Funciones específicas del régimen subrogatorio en el ámbito de la adjudicación de actividades por entes del sector público	250
III. Presupuestos para la aplicación del régimen de garantías del art. 44 en supuestos de sucesión de concesionarias ...	255
1. <i>Existencia de un cambio subjetivo de la figura del empleador</i>	258

	<u>Página</u>
2. <i>Continuidad efectiva de la actividad y los efectos de la interrupción o reducción de la actividad en la nueva adjudicación</i>	260
3. <i>Irrelevancia de la naturaleza de la actividad y de su carácter esencial o accesorio</i>	262
4. <i>Necesidad de contratos laborales todavía vigentes</i>	263
5. <i>Indiferencia respecto de cuál sea la naturaleza del negocio por el que se produzca el traspaso, o de que incluso no exista uno, y la falta de trascendencia de que exista intermediación de un tercero: el poder adjudicador</i>	265
IV. Traspaso efectivo de medios significativos «entre» adjudicatarias: ¿de quién y entre quiénes se produce realmente el traspaso de medios?	268
V. Subrogación empresarial y pliego de condiciones	272
1. <i>¿Realmente existe una subrogación ex pliego?</i>	272
2. <i>La evolución jurisprudencial sobre la admisibilidad de la subrogación empresarial prevista en el pliego de condiciones de un proceso de adjudicación</i>	274
VI. Bibliografía	278
VII. Jurisprudencia	280
 CAPÍTULO 7	
LA REVERSIÓN A LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA DE ACTIVIDADES EXTERNALIZADAS	
ÁNGELES CEINOS SUÁREZ	287
I. Introducción	287
II. La transmisión de empresas y su regulación en el art. 44 ET	289
III. Una aproximación a la doctrina del TS sobre la aplicación del art. 44 ET: transmisión de empresas y sucesión de plantilla	291
IV. La doctrina judicial acerca de la aplicación del art. 44 ET en los supuestos de reasunción de actividades por parte de la administración	295

	<i>Página</i>
1. <i>La influencia de los pronunciamientos del TJUE en los supuestos de reasunción de la prestación de actividades por parte de la administración pública</i>	297
2. <i>La doctrina del TS sobre la aplicación del art. 44 ET en los supuestos de reasunción de actividades por parte de la Administración</i>	301
V. Consecuencias laborales de la aplicación del art. 44 ET en los supuestos de reasunción de actividades por parte de la Administración.	305
1. <i>Las reglas de igualdad, mérito y capacidad en el acceso al empleo público</i>	307
2. <i>La disposición adicional vigésima sexta de Ley General de Presupuestos para 2017 tras su anulación parcial por el TC: ¿una previsión contraria a lo establecido en la LCSP?</i>	313
3. <i>La Ley de Contratos del Sector Público: el art. 130.3</i>	319
VI. Consideraciones finales	323
VII. Bibliografía	325
VIII. Jurisprudencia	329
1. <i>Tribunal Supremo</i>	329
2. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	333
 CAPÍTULO 8	
SUBROGACIÓN EMPRESARIAL Y MODIFICACIÓN DE CONDICIONES DE TRABAJO	
MÓNICA LLANO SÁNCHEZ.	335
I. La aparente paradoja del art. 44 ET: entre la conservación y el cambio de condiciones de trabajo	335
II. Mantenimiento del convenio colectivo de origen y acuerdo de inaplicación ex art. 44 ET.	338
1. <i>La garantía del mantenimiento provisional del convenio de la cedente</i>	338
1.1. <i>El ámbito material de la garantía</i>	339
1.2. <i>Ámbito subjetivo: beneficiarios de la garantía</i>	344

	<i><u>Página</u></i>
1.3. Alcance temporal de la garantía: la aplicación del convenio de la cedente hasta que pierda su vigencia	345
1.4. La inaplicación del convenio de la cedente por la entrada en vigor de un nuevo convenio aplicable a la cesionaria.	348
2. <i>El acuerdo colectivo de inaplicación del convenio de origen</i> ..	351
III. La adopción de medidas laborales con motivo de la transmisión ex art. 44.9 ET	357
1. <i>Los derechos de consulta y la gestión colectiva de las modificaciones de condiciones de trabajo en la sucesión de empresa</i>	357
2. <i>El ámbito subjetivo y la secuencia temporal de las medidas laborales adoptadas ex art. 44.9 ET</i>	358
3. <i>Tipología de medidas a adoptar</i>	361
IV. Conclusiones	367
V. Bibliografía	371
VI. Jurisprudencia	372

CAPÍTULO 9

SUCESIÓN DE EMPRESAS Y *IUS RESISTENTIAE* DEL TRABAJADOR

IVÁN ANTONIO RODRÍGUEZ CARDO	375
I. Introducción	375
II. El cambio en la persona de los contratantes en el Derecho Civil	377
III. La modificación subjetiva en el Estatuto de los Trabajadores	381
IV. La subrogación contractual del empleador como consecuencia de la transmisión de empresa: ¿espacio para el <i>ius resistentiae</i> del trabajador?	385
V. El cambio de empresario en la sucesión de contratas, concesionarios y en la externalización productiva: autonomía colectiva vs. autonomía individual	389

	<i>Página</i>
VI. El <i>ius resistantiae</i> del trabajador a la subrogación del empleador: la posición de la jurisprudencia	394
VII. El consentimiento del trabajador como presupuesto de validez de la subrogación contractual.....	399
VIII. Consecuencias del rechazo del trabajador al cambio de empleador	404
IX. A modo de conclusión: la necesidad de extender el <i>ius resistantiae</i> del trabajador a la transmisión de empresa para respetar el derecho de la UE	411
X. Bibliografía	414
XI. Jurisprudencia	416
1. Tribunal de Justicia de la Unión Europea	416
2. Tribunal Supremo.....	416

CAPÍTULO 10

LA SUCESIÓN DE EMPRESA Y LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO

FRANCISCO JAVIER TOROLLO GONZÁLEZ.....	419
I. Introducción	419
II. ¿El instituto garantista de la sucesión de empresa solo se aplica a los contratos de trabajo vivos?	423
III. Las causas lícitas de extinción del contrato de trabajo previamente a una sucesión de empresa	428
IV. Criterios de determinación del fraude de ley en la extinción de los contratos de trabajo previamente a la sucesión de empresa	430
1. <i>La proximidad temporal entre la extinción del contrato de trabajo y la posterior sucesión de empresa: la antigüedad del trabajador a debate y la responsabilidad del FOGASA.....</i>	431
2. <i>Transparencia de la sucesión: información previa a los trabajadores despedidos o a sus representantes</i>	436
3. <i>Percepción de la indemnización por parte de los trabajadores en supuestos de extinción de los contratos de trabajo</i>	438

	<i>Página</i>
4. <i>Otros criterios</i>	438
V. El supuesto específico de la inmediata capitalización de la prestación de desempleo por parte de los trabajadores despedidos y la constitución de una sociedad anónima laboral	439
VI. El despido colectivo previo a la sucesión de empresa como supuesto más habitual: un apunte sobre la problemática que se suscita	444
VII. Efectos de la sucesión de empresa sobre los despidos sub judice	447
VIII. La indebida acumulación a la acción de despido de la acción de reconocimiento de derechos en el marco de una sucesión de empresa	449
IX. Reflexiones finales	453
X. Bibliografía	454
XI. Jurisprudencia	455

CAPÍTULO 11

LOS DERECHOS DE LOS REPRESENTANTES DE LOS TRABAJADORES EN LA TRANSMISIÓN DE EMPRESAS

ROSARIO CRISTÓBAL RONCERO	461
I. Introducción	461
II. Mantenimiento del mandato representativo con motivo de la transmisión	462
III. El deber de información a los trabajadores de la empresa afectados por la transmisión	472
IV. El deber de consulta sobre la adopción de medidas laborales con motivo de la transmisión	475
V. Bibliografía	478
VI. Jurisprudencia	478
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	478
2. <i>Tribunal Supremo</i>	479

CAPÍTULO 12

RESPONSABILIDADES EN LA TRANSMISIÓN DE EMPRESA

MARÍA ANTONIA CASTRO ARGÜELLES 481

I. Introducción 481

II. Responsabilidad solidaria del cedente y cesionario por obligaciones laborales preexistentes. 484

1. *Alcance* 484

2. *Cuando la sucesión empresarial viene impuesta por mandato de lo dispuesto en convenio colectivo* 491

3. *En los supuestos de sucesión voluntaria de plantilla.* 495

4. *Delimitación temporal de la responsabilidad solidaria del cesionario: plazo de caducidad y prescripción en el art. 44.3 ET* 498

III. Responsabilidades en materia de Seguridad Social. 503

1. *Responsabilidad del cesionario por prestaciones de Seguridad Social y sus límites temporales* 503

2. *Valor probatorio de los certificados de la TGSS y responsabilidad solidaria por deudas de cotización* 505

3. *Recargo de prestaciones* 507

4. *Indemnización de daños y perjuicios derivados de enfermedad profesional* 512

IV. Reflexiones finales 513

V. Bibliografía 519

VI. Jurisprudencia 520

1. *Tribunal Supremo.* 520

2. *Tribunal de Justicia de la Unión Europea* 525

CAPÍTULO 13

TRANSMISIÓN DE EMPRESA Y FRAUDE DE LEY

JUAN ESCRIBANO GUTIÉRREZ, MARÍA DEL MAR RUIZ CASTILLO.... 527

I. Sucesión de empresas: una institución tradicional necesitada de actualización permanente. 527

	<i><u>Página</u></i>
II. La apreciación del fraude de ley en la transmisión de empresa.....	534
III. El supuesto de hecho de la sucesión empresarial en la jurisprudencia	536
IV. El inaprensible objeto de la transmisión	538
1. <i>El estimulante del fraude de ley.....</i>	<i>538</i>
2. <i>El borroso y mudable concepto de «entidad económica autónoma»</i>	<i>538</i>
3. <i>La diferenciación de régimen jurídico entre transmisión de empresa y sucesión de plantilla: una solución insatisfactoria.</i>	<i>544</i>
4. <i>Sucesión de contratas, reversión de servicios externalizados y sucesión convencional</i>	<i>547</i>
V. Tratamiento jurisprudencial del fraude de ley en las transmisiones de empresas a los trabajadores	551
1. <i>Inaplicación de los instrumentos de protección de los trabajadores en el contexto de la transmisión</i>	<i>553</i>
2. <i>Adquisición a través de fórmulas ajenas al trabajo asociado .</i>	<i>557</i>
3. <i>Elementos de necesaria concurrencia para apreciar el fraude de ley</i>	<i>558</i>
VI. Bibliografía	561
VII. Jurisprudencia y doctrina judicial	564
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	<i>564</i>
2. <i>Tribunal Constitucional</i>	<i>564</i>
3. <i>Tribunal Supremo.....</i>	<i>565</i>
4. <i>Tribunales Superiores de Justicia</i>	<i>565</i>
5. <i>Audiencia Nacional.....</i>	<i>565</i>

CAPÍTULO 14

TRANSMISIÓN DE EMPRESA EN LOS SUPUESTOS DE FUSIÓN, ESCISIÓN O CONSTITUCIÓN DE SOCIEDADES

DIEGO ÁLVAREZ ALONSO	567
I. Transmisión de empresa y vicisitudes societarias.....	567

	<u>Página</u>
II. Identificación de supuestos de transmisión de empresa derivados de modificaciones estructurales de sociedades .	573
1. <i>Transformación societaria</i>	574
2. <i>Fusión y absorción</i>	575
3. <i>Escisión</i>	580
4. <i>Cesión global de activo y pasivo</i>	584
5. <i>El supuesto singular de la reestructuración de empresas públicas</i>	585
III. Transmisión de empresa y constitución de sociedades continuadoras de la actividad de empresas en crisis.	586
IV. Mantenimiento de los derechos de los trabajadores en los supuestos de sucesión por vicisitudes en la forma o estructura societaria	592
V. Convenio colectivo aplicable tras modificaciones estructurales de las sociedades	595
VI. Acuerdos modificativos de condiciones previas en los casos de fusión	599
VII. Sucesión de empresa por fusión o absorción y altos directivos	602
VIII. Transmisibilidad del recargo de prestaciones y otras responsabilidades de seguridad social, civiles o administrativas a la sociedad sucesora en supuestos de fusión o absorción	605
IX. Valoración final	612
X. Bibliografía	613
XI. Jurisprudencia y doctrina judicial	615
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	615
2. <i>Tribunal Supremo (I-Civil)</i>	615
3. <i>Tribunal Supremo (IV-Social)</i>	616
4. <i>Tribunales Superiores de Justicia</i>	619

CAPÍTULO 15

LA TRANSMISIÓN DE EMPRESAS EN CONCURSO TRAS LAS ÚLTIMAS REFORMAS

SIRA PÉREZ AGULLA	621
I. Planteamiento y líneas estructurales	621
II. La subrogación de los créditos laborales a la luz de la Directiva 2001/23/CE del Consejo de fecha 12 de marzo de 2001	624
III. Las sucesivas reformas de la Ley 22/ 2003 Concursal	626
IV. El Real Decreto Leg. 1/2020, de 5 de mayo, por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley Concursal (TRLR) .	629
1. <i>Introducción</i>	629
2. <i>Cuestiones controvertidas en virtud del RDLeg. 1/2020, de 5 de mayo, y de otras reformas posteriores</i>	630
2.1. Concepto de sucesión de empresas en el concurso .	630
2.2. La competencia judicial para conocer sobre la sucesión de empresa tras la reforma concursal.	633
2.3. La responsabilidad del adquirente respecto de los créditos laborales y de Seguridad Social en la transmisión de unidades productivas en sede concursal. .	643
V. Reflexiones finales	648
VI. Bibliografía	648
VII. Jurisprudencia y doctrina judicial	650
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	650
2. <i>Tribunal Supremo</i>	650
3. <i>Tribunales Superiores de Justicia</i>	651

CAPÍTULO 16

SUCESIÓN, SUSTITUCIÓN Y SUBROGACIÓN DE NOTARIOS Y NOTARÍAS

IGNACIO GONZÁLEZ DEL REY RODRÍGUEZ	653
I. Notarios y empleados de notarías: una relación de trabajo muy especial	653

	<u><i>Página</i></u>
II. La sucesión de notarios en la jurisprudencia del Tribunal Supremo: un cambio de empresario sin subrogación del personal.....	658
III. Sucesión de notarios y subrogación de empresas en la STJUE de 16 de noviembre de 2023	662
IV. Sustitución, unión e integración de notarios y sucesión de empresas	667
V. Subrogación convencional y otras medidas de estabilidad en el empleo en supuestos de sucesión de notarías.....	671
VI. Bibliografía	674
VII. Jurisprudencia	676

CAPÍTULO 17

TRANSMISIÓN DE EMPRESA, REESTRUCTURACIÓN ADMINISTRATIVA Y TRASPASOS DE PERSONAL ENTRE ADMINISTRACIONES PÚBLICAS

ALBA GARCÍA TORRES.....	681
I. Las reglas sobre transmisión de empresas y la aparente exclusión de las operaciones de reorganización administrativa	681
II. Los traspasos de servicios desde el Estado a las Comunidades Autónomas.....	684
III. Consecuencias de la sucesión entre administraciones en la prestación de servicios públicos	688
IV. Bibliografía	692
V. Jurisprudencia	693
1. <i>Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i>	693
2. <i>Tribunal Supremo</i>	694