

Colección TRABAJO Y SEGURIDAD SOCIAL
Dirigida por JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ

LAS NUEVAS FORMAS DE TRABAJO

RETOS Y OPORTUNIDADES PARA LA LABORALIZACIÓN DE LAS PRESTACIONES PROFESIONALES

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ
SALVADOR PERÁN QUESADA
(DIRS.)

Coordinadores:
José Luis Ruiz Santamaría
Alejandro Muros Polo

Editorial Comares



LAS NUEVAS FORMAS DE TRABAJO
RETOS Y OPORTUNIDADES PARA LA LABORALIZACIÓN
DE LAS PRESTACIONES PROFESIONALES

JOSÉ LUIS MONEREO PÉREZ Y SALVADOR PERÁN QUESADA
(DIRS.)

JOSÉ LUIS RUIZ SANTAMARÍA Y ALEJANDRO MUROS POLO
(COORDS.)

LAS NUEVAS FORMAS DE TRABAJO

RETOS Y OPORTUNIDADES PARA LA LABORALIZACIÓN
DE LAS PRESTACIONES PROFESIONALES

GRANADA, 2024

Colección
TRABAJO Y SEGURIDAD SOCIAL

152

Director:

José Luis Monereo Pérez

Obra integrada y financiada por los siguientes proyectos de investigación:

- Esta publicación es parte del Proyecto de I+D+i «C-SEJ-088-UGR23», cofinanciado por la Consejería de Universidad, Investigación e Innovación de la Junta de Andalucía y por la Unión Europea con cargo al Programa FEDER Andalucía 2021-2027.



Cofinanciado por
la Unión Europea



MINISTERIO
DE HACIENDA



Fondos Europeos



- Grupo de Investigación PAIDI SEJ 184 «Derecho del Trabajo, Relaciones laborales y Seguridad Social», financiado por la Junta de Andalucía, dentro del Plan Andaluz de Investigación, Desarrollo e Innovación. Departamento de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social de la Universidad de Granada.



UNIVERSIDAD
DE GRANADA

- Departamento de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social de la Universidad de Málaga y Grupo de Investigación PAIDI SEJ 347 sobre «políticas de empleo, igualdad e inclusión social», financiado por la Junta de Andalucía, dentro del Plan Andaluz de Investigación, Desarrollo e Innovación.



UNIVERSIDAD DE MÁLAGA

Maquetación: María García Asensio

© Los autores

Editorial Comares, S.L.

Polígono Juncaril

C/ Baza, parcela 208

18220 Albolote (Granada)

Tlf.: 958 465 382

<http://www.comares.com> • E-mail: libreriacomares@comares.com
<https://www.facebook.com/Comares> • <https://twitter.com/comareseditor>
<https://www.instagram.com/editorialcomares>

ISBN: 978-84-1369-665-2 • Depósito legal: Gr. 426/2024

FOTOCOMPOSICIÓN, IMPRESIÓN Y ENCUADERNACIÓN: COMARES

SUMARIO

BLOQUE I

CAPÍTULO 1

SUBORDINACIÓN Y «CONSTITUCIÓN SOCIAL» DEL TRABAJO EN EL TERCER MILENIO

José Luis Monereo Pérez

1. TRABAJO Y RELACIONES DE TRABAJO	3
2. LAS RELACIONES DE PODER ASIMÉTRICAS Y EL CONFLICTO INHERENTE A LAS RELACIONES DE TRABAJO (LA SUBORDINACIÓN JURÍDICA)	6
3. SUBORDINACIÓN Y NUEVAS TECNOLOGÍAS	30
3.1. Trabajo a distancia: el teletrabajo	30
3.2. Trabajo en las plataformas digitales	33
3.3. Algoritmos e inteligencia artificial	36
4. SUBORDINACIÓN Y «CONSTITUCIÓN SOCIAL DEL TRABAJO»	49
5. BIBLIOGRAFÍA	64

CAPÍTULO 2

TRABAJO A TRAVÉS DE PLATAFORMAS Y MODELOS DE REGULACIÓN JURÍDICA

José Luis Monereo Pérez, Belén del Mar López Insua

1. TRABAJADOR PARASUBORDINADO Y POLÍTICAS COMUNITARIAS	71
2. LA REGULACIÓN DEL TRADE EN ESPAÑA: NOTAS CARÁCTERÍSTICAS Y ASPECTOS MÁS RELEVANTES	76
2.1. Criterios diferenciales entre el trabajador asalariado, el autónomo independiente y el TRADE	77
2.2. El contrato para la realización de una actividad profesional entre TRADE y cliente	82
2.3. Las trabajadoras autónomas económicamente dependientes en España: la otra cara de la moneda	83
3. VAIVENES JURISPRUDENCIALES Y CONFLICTO EN EL MARCO DE LA ECONOMÍA DE LAS PLATAFORMAS: EL CASO DELIVERYO Y GLOVO	86
3.1. Análisis a la sentencia del Tribunal Supremo, núm. 805/2020, de 25 de septiembre de 2020	92
3.2. Avanzando hacia la laboralización de las personas dedicadas al reparto en el ámbito de las plataformas digitales: la Ley de «riders»	97
4. CONCLUSIONES JURÍDICO CRÍTICAS	98
5. BIBLIOGRAFÍA	103

CAPÍTULO 3

DERECHOS LABORALES DIGITALES: LA IMPRONTA DEL ORDENAMIENTO DE PROTECCIÓN DE DATOS

Susana Rodríguez Escanciano

1. LOS RIESGOS DE LA INTENSIFICACIÓN TECNOLÓGICA: AFECTACIÓN A LA PRIVACIDAD DEL TRABAJADOR	105
2. GESTIÓN INFORMATIZADA DEL PERSONAL: «HIPERDATIFICACIÓN» DE LAS RELACIONES LABORALES	107
3. RESPUESTAS TUITIVAS DESDE EL ORDENAMIENTO DE <i>HABEAS DATA</i>	109
3.1 Contenido laboral del Reglamento europeo de protección de datos.	109
3.2. La Ley Orgánica 3/2018	110
4. PRINCIPIOS NUCLEARES DEL ORDENAMIENTO DE PROTECCIÓN DE DATOS: SU PROYECCIÓN A LAS RELACIONES LABORALES	112
4.1. Consentimiento: excepciones	113
4.2. Información	116
4.3. Finalidad	123
4.4. Acotación temporal	127
4.5. Portabilidad y, su envés, prohibición de cesión no autorizada	128
4.6. Proporcionalidad	129
4.7. Licitud: validez probatoria.	132
5. DATOS ESPECIALMENTE SENSIBLES	136
5.1. Datos de salud	137
5.2. Datos biométricos	141
6. BIBLIOGRAFÍA	145

CAPÍTULO 4

TRABAJO A DISTANCIA Y TELETRABAJO. LÍNEAS BÁSICAS DE SU REGULACIÓN LEGAL

Juan Gorelli Hernández

1. UNA NUEVA REALIDAD PRODUCTIVA QUE GENERA NUEVOS RETOS	149
2. DELIMITACIÓN DEL ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA LEY DE TRABAJO A DISTANCIA.	151
2.1. Exclusiones	151
2.2. Delimitación legal del ámbito de aplicación	155
3. FUENTES DE REGULACIÓN DEL TRABAJO A DISTANCIA: RETROCESO LEGAL, RELEVANCIA DE LA NEGOCIACIÓN Y FORTALECIMIENTO DE LA AUTONOMÍA INDIVIDUAL	160
3.1. El papel de la regulación legal.	160
3.2. El papel de la negociación colectiva	161
3.3. El papel de la autonomía individual (el acuerdo de trabajo a distancia)	164
4. PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL TRABAJO A DISTANCIA: IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN RESPECTO DE TRABAJADORES PRESENCIALES.	168
5. PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL TRABAJO A DISTANCIA: EL PRINCIPIO DE VOLUNTARIEDAD	173
6. DERECHOS Y DEBERES DE LOS TRABAJADORES A DISTANCIA.	177
6.1. Derechos de los trabajadores a distancia: la transversalidad del principio de igualdad	177
6.2. Deberes de los trabajadores a distancia	183
7. BIBLIOGRAFÍA	185

CAPÍTULO 5
LA REFUNDACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO FIJO-DISCONTINUO

Faustino Cavas Martínez

1. EL RELANZAMIENTO DEL CONTRATO FIJO-DISCONTINUO COMO NUEVO PILAR DE LA ESTABILIDAD EN EL EMPLEO	187
2. LA INSTRUMENTACIÓN NORMATIVA DE LA REFORMA Y EL JUEGO DE VIGENCIAS	189
3. VIEJAS Y NUEVAS FUNCIONALIDADES DEL CONTRATO FIJO-DISCONTINUO	190
4. DELIMITACIÓN FRENTE A OTRAS MODALIDADES CONTRACTUALES	196
4.1. Con el contrato indefinido continuo a tiempo completo	196
4.2. Con el contrato a tiempo parcial	197
4.3. Con el contrato de duración determinada por circunstancias de la producción	197
4.4. Con el contrato indefinido adscrito a obra en la construcción. Regulación convencional del trabajo fijo-discontinuo en este sector	201
5. FORMA Y CONTENIDO DEL CONTRATO	203
6. DEBER DE LLAMAMIENTO Y CONSECUENCIAS DE SU OMISIÓN	203
7. EL PAPEL DE LA NEGOCIACIÓN COLECTIVA EN LA REGULACIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO FIJO DISCONTINUO	206
8. OTROS DERECHOS Y GARANTÍAS PARA LAS PERSONAS TRABAJAFORAS FIJAS-DISCONTINUAS	208
9. PROTECCIÓN POR DESEMPLEO DE LAS PERSONAS TRABAJADORAS FIJAS DISCONTINUAS	209
10. VALORACIÓN FINAL	209
11. BIBLIOGRAFÍA CITADA	210

CAPÍTULO 6
LA ACTIVIDAD LABORAL DE LOS MENORES SOMETIDOS A RESPONSABILIDAD PENAL

Ángel Arias Domínguez

1. MENORES, RESPONSABILIDAD PENAL Y ACTIVIDAD LABORAL: DIFÍCIL CONVIVENCIA	211
2. LA PROTECCIÓN INTERNACIONAL DE LOS MENORES SOMETIDOS A RESPONSABILIDAD PENAL	212
3. LAS ACTIVIDADES 'LABORALES' DE LOS MENORES SOMETIDOS A LA EJECUCIÓN DE MEDIDAS DE INTERNAMIENTO PARA EL CUMPLIMIENTO DE SU RESPONSABILIDAD PENAL	214
3.1. Las prestaciones personales obligatorias	216
3.2. El ejercicio de una actividad productiva remunerada	216
3.3. Información al menor de los elementos esenciales del contrato de trabajo	222
3.4. Modalidades de fomento de empleo de los menores internados	224
4. LAS PRESTACIONES DE LOS MENORES EN BENEFICIO DE LA COMUNIDAD	225
4.1. Los presupuestos laborales de imposición de la medida	226
4.2. El programa individualizado	228
4.3. Las condiciones de actividad	228
5. LA PROTECCIÓN DE SEGURIDAD SOCIAL DE LOS MENORES	231
5.1. Sometidos a medidas de internamiento	231
5.2. Que realicen penas de trabajo en beneficio de la comunidad	233
6. EL SUBSIDIO POR DESEMPLEO PARA MENORES QUE HAN PERMANECIDO PRIVADOS DE LIBERTAD	235
7. BIBLIOGRAFÍA	235

CAPÍTULO 7

UNA MIRADA AL CONTRATO FORMATIVO EN SUS DOS MODALIDADES:
LA OPORTUNIDAD PARA LOS JÓVENES EN EL MERCADO LABORAL*Francisco Vila Tierno, Gloria María Montes Adalid*

1. INTRODUCCIÓN: LOS JÓVENES Y EL MERCADO DE TRABAJO	237
2. UNA BREVE APROXIMACIÓN A LOS CONTRATOS FORMATIVOS	238
2.1. Desde un punto de vista jurídico	238
2.2. La titulación, certificación o formación del trabajador como elemento de referencia	240
2.3. De la antigua a la nueva configuración de los contratos formativos: el papel que jugó el régimen transitorio.	242
3. CONFIGURACIÓN JURÍDICO-NORMATIVA DEL CONTRATO FORMATIVO	247
3.1. El contrato de formación en alternancia	247
3.2. El contrato formativo para la obtención de práctica profesional.	252
3.3. Piezas coincidentes en el entramado de los contratos formativos.	254
4. A MODO DE CONCLUSIÓN	257
5. BIBLIOGRAFÍA	258

CAPÍTULO 8

LA CONSOLIDACIÓN DE EMPLEO TEMPORAL EN LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS

Jorge Baquero Aguilar

1. INTRODUCCIÓN	261
2. LA PROBLEMÁTICA DE LA TEMPORALIDAD EN NUESTRO SISTEMA DE EMPLEO PÚBLICO.	262
3. LAS REFORMAS INTRODUCIDAS: ¿EL ÚLTIMO PROCESO DE CONSOLIDACIÓN DEL EMPLEO TEMPORAL?	266
4. CONCLUSIONES.	282
5. BIBLIOGRAFÍA	282

BLOQUE II

CAPÍTULO 9

LAS RELACIONES LABORALES ESPECIALES: REPRESENTANTES DE COMERCIO

Sheila López Vico

1. INTRODUCCIÓN	289
2. LOS REPRESENTANTES COMERCIALES EN EL MERCADO JURÍDICO-LABORAL ESPAÑOL	294
2.1. Delimitación conceptual del representante de comercio y diferenciación de otras figuras afines	294
2.2. Principales especialidades en el marco jurídico laboral de los representantes de comercio en España.	301
3. UN MERCADO DE TRABAJO EN TRANSFORMACIÓN: NUEVAS TECNOLOGÍAS, FLEXIBILIDAD Y OTRAS TENDENCIAS DISRUPTIVAS	304
4. CONCLUSIONES CRÍTICAS	311
5. BIBLIOGRAFÍA	312

CAPÍTULO 10

LAS RELACIONES LABORALES ESPECIALES: SERVICIO DEL HOGAR FAMILIAR

Belén del Mar López Insua

1.	PERSPECTIVA DE GÉNERO Y EMPLEO DOMÉSTICOS: DOS CARAS DE UNA MISMA MONEDA	315
2.	VAIVENES EN TORNO AL DERECHO A LAS PRESTACIONES POR DESEMPLEO DE LAS TRABAJADORAS AL SERVICIO DEL HOGAR FAMILIAR	320
2.1.	Cuestiones prejudiciales y resumen de los hechos en la sentencia del TJUE de 24 de febrero de 2022, asunto C-389/20	321
2.2.	La «desprotección» por desempleo en el servicio del hogar familiar: una reivindicación histórica	322
2.3.	Igualdad de género en orden al reconocimiento de las prestaciones por desempleo a las empleadas del hogar	329
3.	EL RD-LEY 16/2022, DE 6 DE SEPTIEMBRE, PARA LA MEJORA DE LAS CONDICIONES DE TRABAJO Y DE SEGURIDAD SOCIAL DE LAS PERSONAS TRABAJADORAS AL SERVICIO DEL HOGAR Y OTRAS NOVEDADES LEGISLATIVAS DE 2023: AVANZANDO EN EL RECONOCIMIENTO DE DERECHOS	331
4.	BIBLIOGRAFÍA	335

CAPÍTULO 11

LAS RELACIONES LABORALES ESPECIALES: ARTISTAS Y DEPORTISTAS PROFESIONALES

Miguel Ángel Gómez Salado

1.	INTRODUCCIÓN	339
2.	RELACIÓN LABORAL ESPECIAL DE LAS PERSONAS ARTISTAS	342
2.1.	La regulación de la relación laboral especial de «artistas en espectáculos públicos» y su reforma por medio del Real Decreto-Ley 5/2022, de 22 de marzo.	342
2.2.	La nueva relación laboral especial de las personas dedicadas a las actividades artísticas, así como a las actividades técnicas y auxiliares necesarias para su desarrollo	345
3.	DEPORTISTAS PROFESIONALES	351
3.1.	Regulación y evolución histórica.	351
3.2.	Algunas notas sobre la relación laboral especial de las personas deportistas profesionales	353
4.	BIBLIOGRAFÍA CITADA	358

CAPÍTULO 12

LA RELACIÓN JURÍDICA ESPECIAL DE LOS BECARIOS

Gloria María Montes Adalid

1.	INTRODUCCIÓN	361
1.1.	El becario dentro del marco regulador europeo y español	361
1.2.	El futuro de la relación: el RD Ley 32/2021 y el Estatuto del Becario.	366
2.	UNA BREVE APROXIMACIÓN AL CONTRATO FORMATIVO	368
2.1.	La titulación, certificación o formación del trabajador como elemento de referencia	369
2.2.	Régimen jurídico del contrato formativo.	369
3.	BECA VS. CONTRATOS FORMATIVOS	373
3.1.	Notas comunes y diferenciales	373

3.2. Bases para determinar la verdadera naturaleza del vínculo: ajenidad, retribución y dependencia	373
4. A MODO DE CONCLUSIÓN	378
5. BIBLIOGRAFÍA	380

CAPÍTULO 13

RELACIONES LABORALES ESPECIALES: ABOGADOS EN DESPACHOS INDIVIDUALES Y COLECTIVOS

Rafael Borrego Peña

1. INTRODUCCIÓN	381
2. LAS RELACIONES LABORALES ESPECIALES	383
3. LA RELACIÓN LABORAL ESPECIAL DE LOS ABOGADOS EN DESPACHOS DE ABOGADOS	384
3.1. Justificación	384
3.2. Regulación	386
4. ÁMBITO DE APLICACIÓN DEL REAL DECRETO 1331/2006.	388
5. DERECHOS Y DEBERES DE LOS ABOGADOS POR CUENTA AJENA	389
5.1. Derechos	389
5.2. Deberes	391
6. PARTICULARIDADES DEL RÉGIMEN DISCIPLINARIO	391
7. SUSPENSIÓN Y EXTINCIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL	392
8. CONFLICTOS	393
9. CONCLUSIONES.	394
10. REFERENCIAS	395

CAPÍTULO 14

RELACIONES LABORALES ESPECIALES: PERSONAS TRABAJADORAS CON DISCAPACIDAD

Alejandra Ríos Pérez

1. INTRODUCCIÓN	397
2. LA DEFINICIÓN DE LA PERSONA CON DISCAPACIDAD.	398
3. MARCO JURÍDICO DE LA RELACIÓN LABORAL DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	399
3.1. El derecho internacional	399
3.2. El marco de la Unión Europea.	401
3.2.1. <i>La Carta de los Derechos Fundamentales de la Unión Europea</i>	401
3.3. La regulación en el ámbito nacional	402
4. LOS TIPOS DE EMPLEO	405
4.1. El empleo ordinario	405
4.2. El empleo protegido.	408
5. CONCLUSIONES.	413
6. BIBLIOGRAFÍA CITADA	414

CAPÍTULO 15

LAS RELACIONES LABORALES ESPECIALES: EL PERSONAL DE ALTA DIRECCIÓN

José Luis Ruiz Santamaría

1. NOTAS INTRODUCTORIAS: ANTECEDENTES LEGISLATIVOS.	415
2. MARCO NORMATIVO REGULADOR ACTUAL: SISTEMA DE FUENTES	417
3. DELIMITACIÓN DEL ÁMBITO SUBJETIVO	421
3.1. Criterios legales y doctrinales	421

3.2. Las aportaciones jurisprudenciales del orden social a la demarcación del ámbito subjetivo del personal de alta dirección	423
4. ASPECTOS ESENCIALES DEL CONTRATO DE TRABAJO DEL PERSONAL DE ALTA DIRECCIÓN	428
4.1. Forma y contenido del contrato	428
4.2. El salario del personal de alta dirección	430
4.3. Duración del contrato	434
4.4. Tiempo de trabajo	434
4.5. Pacto de no concurrencia y de permanencia en la empresa	436
5. SINGULARIDADES DEL RÉGIMEN EXTINTIVO DE LA RELACIÓN LABORAL ESPECIAL DEL PERSONAL DE ALTA DIRECCIÓN	437
5.1. Extinción contractual por voluntad del alto directivo	437
5.2. Extinción del contrato por decisión del empresario	445
5.3. Otras causas extintivas	447
6. CONCLUSIONES	447
7. BIBLIOGRAFÍA	450

BLOQUE III

CAPÍTULO 16

ELEMENTOS DELIMITADORES DEL TRABAJO POR CUENTA PROPIA

Manuel García Jiménez

1. INTRODUCCIÓN	455
2. METAMORFOSIS DEL TRABAJO AUTÓNOMO: DIFERENTES VÍAS DE RESPUESTA LEGISLATIVA	458
3. ÁMBITO SUBJETIVO DE LA LETAU: LOS TIPOS NORMATIVOS DE TRABAJO AUTÓNOMO	462
3.1. El reto de la diversidad del trabajo autónomo y la concreción de un régimen profesional común.	462
3.2. El ámbito de imputación normativa de la LETAU	464
4. TRABAJO POR CUENTA PROPIA E INMIGRACIÓN ECONÓMICA EXTRANJERA: UN BINOMIO EN PERMANENTE EVOLUCIÓN	475
5. BIBLIOGRAFÍA	476

CAPÍTULO 17

FRAGILIDADES JURÍDICO LABORALES Y DE SEGURIDAD SOCIAL DE LA FIGURA DEL TRABAJADOR *FREELANCE**

Salvador Perán Quesada

1. EL TRABAJADOR <i>FREELANCE</i> COMO PARADIGMA DEL <i>AUTO EMPLEO ATÍPICO</i>	477
1.1. Singularidades del trabajador <i>freelance</i>	477
1.2. La precariedad como motor de <i>emprendimiento</i>	478
2. EL COLABORADOR <i>FREELANCE</i> COMO TRABAJADOR POR CUENTA AJENA	480
2.1. Consideraciones generales.	480
2.2. Los rasgos de laboralidad	482
3. LA PROTECCIÓN DE SEGURIDAD SOCIAL DEL TRABAJADOR <i>FREELANCE</i> EN EL RÉGIMEN ESPECIAL DE TRABAJADORES AUTÓNOMOS	486
3.1. Caracteres generales del trabajador autónomo	486
3.2. El concepto de habitualidad como rasgo definitorio de su inclusión en el régimen especial de trabajadores autónomos.	488

3.3. Cuestiones problemáticas relativas a la situación de pluriactividad del trabajador <i>freelance</i> en materia de seguridad social	490
4. BIBLIOGRAFÍA	492

CAPÍTULO 18

TRADE: CONFIGURACIÓN, ANÁLISIS Y PERSPECTIVA JURÍDICO-CRÍTICA

Alejandro Muros Polo

1. INTRODUCCIÓN	493
2. MARCO NORMATIVO BÁSICO	495
3. DELIMITACIÓN DEL TRABAJADOR AUTÓNOMO ECONÓMICAMENTE DEPENDIENTE: DEFINICIÓN LEGAL Y CONDICIONES ESPECÍFICAS	496
3.1. Notas características comunes con el trabajo autónomo	496
3.2. La dependencia económica del TRADE y su acreditación.	497
3.3. Condiciones específicas que se deben reunir de forma simultánea	503
3.4. Exclusiones	509
4. EL CONTRATO ENTRE EL TRADE Y SU CLIENTE PRINCIPAL	511
4.1. Regularización de la condición de TRADE: distintas reglas en distintos momentos.	511
4.2. Comunicación y forma del contrato	513
4.3. El contenido del contrato TRADE.	514
4.4. Registro e información a los representantes de los trabajadores del cliente principal	516
4.5. La pérdida sobrevenida de la condición de TRADE.	517
5. DERECHOS Y OBLIGACIONES EN LA RELACIÓN TRADE-CLIENTE	518
5.1. Tiempo de trabajo e interrupciones del contrato TRADE.	518
5.2. La extinción del contrato TRADE: causas, forma y efectos.	520
6. ESPECIALIDADES DEL TRADE EN SECTORES ESPECÍFICOS	522
7. CONCLUSIONES CRÍTICAS: EL TRADE Y LAS NUEVAS FORMAS DE TRABAJO	524
8. BIBLIOGRAFÍA	527

