

Índice general

Palabras previas	9
Prólogo	11

Capítulo I

INTRODUCCION

§ 1. Objeto y métodos de la investigación	29
---	----

Capítulo II

LOS VIEJOS Y LOS NUEVOS PRINCIPIOS QUE SIRVEN DE BASE PARA CUALQUIER INVESTIGACION LABORAL

§ 2. El constitucionalismo clásico y el constitucionalismo social	35
§ 3. El constitucionalismo social en la Argentina	37
a) El principio protectorio	39
1. Aspectos conceptuales	39
2. Las tres reglas en las que se manifiesta el principio protectorio	42
I. La regla <i>in dubio pro operario</i>	43
II. La regla de la norma más favorable	43
III. La regla de la condición más beneficiosa	44
b) El principio de irrenunciabilidad	46
1. Aspectos conceptuales	46
2. La relación con el orden público	48
3. Situaciones excepcionales	51
I. Renuncia al empleo	51
II. Transacción	52
III. Prescripción	54
IV. Caducidad	58

v.	Desistimiento del derecho y de la acción	59
vi.	Vinculación con el silencio.....	60
vi.1.	El silencio en el Derecho madre	60
vi.2.	El silencio en el Derecho del trabajo.....	64
c)	Principio de continuidad de la relación laboral.....	69
1.	Conceptualización y apoyatura legal	69
2.	El contrato en general y el contrato de trabajo	70
3.	La aplicación práctica del principio.....	73
d)	Principio de primacía de la realidad.....	75
1.	El contrato realidad.....	75
2.	Aplicaciones del principio	76
3.	El fraude.....	76
4.	La responsabilidad de las personas jurídicas.....	79
5.	La responsabilidad de los directores, administradores y representantes sociales	83
6.	Vicios del consentimiento.....	87
e)	Principio de buena fe	89
1.	El principio de buena fe entre los principios generales del Derecho	89
2.	El principio de buena fe en el Derecho del trabajo	90
3.	El principio de buena fe como principio de conducta	92
4.	Relación con el principio de equidad	93
5.	La buena fe y la jurisprudencia	94
6.	Necesidad de vigencia plena de la buena fe	95
f)	Principio de no discriminación e igualdad de trato.....	96
1.	Consideraciones y casos concretos.....	96
2.	La violencia	100
3.	Aspectos procesales de aplicación	102
4.	La discriminación en la Administración Pública	103
5.	Consecuencias reparatorias	104
6.	Los nuevos principios del Derecho del trabajo.....	104

Capítulo III

EL DESPIDO EN SUS DIVERSAS FORMAS

§ 4.	El despido sin justa causa. Base de cálculo de la indemnización por antigüedad o despido	111
a)	El texto legal.....	111
1.	Qué se entiende en la actualidad por remuneración mensual, normal y habitual	112
2.	El tiempo de servicios requerido	114
b)	Tope salarial. El caso “Vizzoti”	116
c)	La debida aplicación de “Vizzoti”	118

§ 5.	El contrato de trabajo y la locación de servicios.....	119
	a) El concepto de contrato.....	119
	b) La locación de servicios.....	121
	c) La situación actual.....	123
	d) Trabajador al que se pretende adjudicarle una locación de servicios.....	125
§ 6.	El contrato de trabajo eventual en el marco del nuevo régimen de las empresas de servicios eventuales.....	126
	a) El contrato de trabajo puro y simple no sujeto a modalidad alguna.....	126
	b) El contrato de trabajo eventual.....	128
	c) Relación entre lo expuesto y el decr. 1694/06.....	131
§ 7.	El despido por embarazo y por causa de matrimonio. El régimen de la Ley de Contrato de Trabajo y la ley 23.592.....	133
	a) El tema en la Ley de Contrato de Trabajo.....	133
	b) Aspectos más modernos de la discriminación en el tema.....	135
	c) ¿Hay prevalencia de un régimen sobre otro?.....	138
§ 8.	Despido disimulado en la extinción del contrato de trabajo por voluntad concurrente de las partes.....	140
	a) El mutuo acuerdo.....	140
	b) Supuestos especiales.....	143
	1. Fraude.....	143
	2. El pedido de compensación con el dinero entregado.....	144
	3. Presencia de vicios del consentimiento.....	146
	4. La compensación y la imputación como institutos centrales de estos casos y de muchos otros.....	147
	I. La compensación.....	147
	II. El tema de la compensación y la imputación en los créditos laborales.....	149
§ 9.	El despido por fuerza mayor o falta de trabajo.....	155
	a) El riesgo contractual.....	155
	b) El principio de ajenidad y algunas tolerancias.....	157
	c) Condiciones para poder acogerse a esta norma excepcional del art. 247 de la LCT.....	160
	d) El porqué de la tolerancia a la violación del principio de ajenidad.....	161
§ 10.	Los trabajadores del Estado.....	163
	a) Escenario de los hechos.....	163
	b) Nuestro proyecto de país.....	164
	c) Los trabajadores de la función pública.....	165
	d) Régimen de empleo público.....	166
	e) La estabilidad del art. 14 bis de la Constitución Nacional.....	167
	f) El fraude en la Administración Pública.....	169

g)	Actos de fraude en el Estado	171
h)	Administración Pública y violencia laboral	173
§ 11.	Condena a la entrega del certificado de trabajo.....	174
a)	La entrega.....	174
b)	¿Es inconstitucional el decr. 146/01?.....	177
c)	La falta de entrega y la sanción correspondiente.....	178
d)	El caso en las condenas solidarias	179

Capítulo IV

EL DAÑO PROPIAMENTE DICHO Y LA REPARACION CONSECUENTE

§ 12.	Los insoslayables presupuestos de responsabilidad	185
§ 13.	El daño moral	187
a)	El ataque a los sentimientos	187
b)	El Derecho comparado moderno.....	192
§ 14.	El despido con causa ilícita	194
a)	El despido arbitrario en general	194
b)	Los distintos despidos.....	195
c)	Conclusión	201

Apéndice

CRITERIOS JURISPRUDENCIALES

I — Principios generales

A.	Despido	207
a)	Trabajadora a la que se le imputa la falta de una suma de dinero. Principio de inocencia	207
b)	Resultado del proceso penal y determinación de la existencia de injuria laboral.....	207
c)	Discriminación.....	208
d)	Procedencia del daño moral como pretensión autónoma de la indemnización del art. 245 de la LCT	208
e)	Aplicabilidad del incremento resarcitorio del art. 2º de la ley 25.323 a los trabajadores regidos por normas estatutarias	209
f)	Influencia del proceso penal en el juicio laboral	209
g)	Maternidad. Improcedencia de la indemnización agravada.....	210
B.	Excepciones.....	210
—	Interrupción y suspensión de la prescripción.....	210
C.	Salario	211
—	Rebaja salarial. Acuerdo suscripto por las partes ante el SE-CLO.....	211

D.	Trabajo portuario.....	211
	— Designación de serenos. Momento a partir del cual tienen derecho a la percepción de su jornal.....	211
E.	Prueba.....	212
	— Admisibilidad de la rogatoria.....	212
F.	Contrato de trabajo.....	212
	a) Período de prueba. Extinción.....	212
	b) Voluntad de mantener la fuente de trabajo.....	212
	c) Improcedencia de la calificación del vínculo laboral como temporario.....	213
	d) Retracción del despido y firma de un mutuo acuerdo con un pago inferior al que le correspondía al trabajador.....	213
G.	Accidentes de trabajo.....	214
	a) Inconstitucionalidad del art. 46, inc. 1º de la ley 24.557.....	214
	b) Inconstitucionalidad del art. 15, ap. 2º, párr. 2º, de la ley 24.557.....	214
H.	Convenciones colectivas.....	215
	— Actividades especiales. Liquidación de viáticos establecida en una CCT.....	215
I.	Jornada de trabajo.....	215
	a) Falta de reclamo de horas extras ante el SECLO.....	215
	b) Exceso en la jornada de trabajo.....	216
J.	Derecho de huelga.....	216
	— Medidas de acción directa.....	216
K.	Intervención de terceros.....	217
	— Apelación en los casos en que se desestima la citación de un tercero.....	217
L.	Conciliación obligatoria.....	217
	— Improcedencia de la resolución que tiene por no presentada la demanda por carencia de copia del SECLO que acreditara haberse agotado la instancia conciliatoria, sin haberse librado oficio.....	217
M.	Acción de Derecho común.....	217
	a) El daño moral es una pretensión autónoma e independiente del despido.....	217
	b) Cuantificación del daño moral. Excepciones.....	218
N.	Certificado de trabajo.....	218
	— Registración tardía del trabajador.....	218
Ñ.	Delegaciones extranjeras.....	218
	— Organismos internacionales. Inmunidad de jurisdicción.....	218

II — *Discriminación en la Administración Pública*

—	Asociaciones profesionales de trabajadores. Conflicto de personería gremial.....	219
---	--	-----

III — *Vicios de la voluntad*

A.	Extinción del contrato de trabajo por mutuo acuerdo. Acuerdo aparente en los términos del art. 241 de la LCT. Violación del principio de irrenunciabilidad.....	219
B.	Irrenunciabilidad de derechos. Acuerdo por el cual se disminuye la remuneración.....	220
C.	Reducción del salario de la trabajadora ante su pedido de reducción horaria. Acuerdo válido.....	220

IV — *Acto ilícito*

A.	Daño moral.....	221
a)	Procedencia. Renuncia fraudulenta. Intimidación.....	221
b)	Procedencia. <i>Mobbing</i>	221
c)	Criterio general.....	222
B.	Responsabilidad solidaria.....	222
—	Extensión al presidente de la sociedad.....	222
C.	Contrato de trabajo.....	223
—	Contratados por la Administración Pública. Contratación fraudulenta.....	223
D.	Despido.....	223
a)	Nulidad del despido <i>ad nutum</i> y readmisión en el empleo. Límites del derecho del empleador.....	223
b)	Acto discriminatorio.....	224
1.	Trabajador que es despedido por afiliarse al sindicato.....	224
2.	Trabajador portador de HIV.....	224
3.	Integrantes de una asociación sindical simplemente inscripta.....	225
c)	Indemnización por despido.....	225
1.	Inconstitucionalidad del tope del art. 245 de la LCT.....	225
2.	Agravamientos que no son integrativos de la indemnización por antigüedad.....	226
d)	Injuria laboral. Solicitud por parte del trabajador de sumas de dinero a proveedores de la empleadora por motivos personales.....	226
e)	Gravedad de la falta. Trabajadora que se excede en sus manifestaciones al cuestionar el nuevo sistema remuneratorio implementado por la empleadora.....	227
E.	Accidentes del trabajo.....	227
a)	Maquinarias de labor defectuosas. Negligencia en el obrar.....	227
b)	Deber de seguridad a cargo del empleador. Responsabilidad <i>in vigilando</i>	227
F.	Acción de Derecho común.....	228
—	Daño en la salud. Daño moral.....	228

V — Daño

A.	Acción de Derecho común.....	228
a)	Indemnización.....	228
b)	Cuantificación del daño.....	229
1.	Pérdida de “chance”.....	229
2.	Elementos a tener en cuenta.....	229
3.	Fórmula “Vuoto” sólo orientadora.....	230
4.	Fallo “Arostegui”. No aplicación de fórmulas.....	230
5.	Fórmula “Vuoto” meramente indicativa.....	230
6.	Daño material. Incapacidad sobreviniente.....	231
7.	Fórmula matemática. Insuficiencia.....	231
B.	Indemnización por despido.....	232
a)	Criterio general.....	232
b)	Incompatibilidad con la indemnización del art. 248 de la LCT.....	233
c)	Procedencia de la reparación por daño moral independientemente de la indemnización prevista en el art. 245 de la LCT.....	234
d)	Intempestiva interrupción de la asistencia médica (obra social) en oportunidad del despido. Daño que debe ser resarcido.....	234
C.	Accidentes del trabajo.....	235
a)	Responsabilidad de las ART.....	235
b)	Accidente <i>in itinere</i> . Improcedencia del resarcimiento fundado en el art. 1113 del Código Civil.....	237
c)	Improcedencia de la responsabilidad de la Aseguradora de Riesgos del Trabajo.....	237
d)	Daño estético.....	237
e)	Acción de Derecho común. Fórmula “Vuoto”. Insuficiencia de la reparación.....	238
f)	Prescripción.....	238
g)	Responsabilidad imputable a riesgos de la cosa.....	239
h)	Daño.....	239
i)	Cosa riesgosa.....	239
j)	Daño material. Cálculo.....	240
D.	Daño moral.....	240
a)	Procedencia.....	240
1.	Despido donde se insinúa la comisión de un delito. Causal de despido no probada.....	240
2.	Fundamentos.....	241
3.	Imputación de un delito.....	241
4.	Imputación no probada.....	242
5.	Agresión. Injuria laboral.....	242
6.	Agresión e insultos. Discriminación.....	242
7.	Enfermedad del trabajador.....	243
8.	Acoso sexual.....	243
9.	Retención y falta de pago de cuotas de medicina prepaga.....	243
10.	Publicidad en un diario local de datos personales suministrados por la demandada.....	243

11. Decisión arbitraria de la empleadora	244
12. Conducta agresiva e insultante de un compañero de trabajo. Insuficiencia de cambios introducidos por la empleadora	244
13. Procedencia cuando el acuerdo firmado por las partes se encuentra viciado	245
14. Aparición en el “Veraz” luego de la desvinculación	245
15. Imputación de “absoluta pérdida de confianza”	246
16. Discriminación salarial	246
17. Imputación de retención de fondos	246
18. Ambiente de trabajo hostil	247
19. Agresión física e insultos al trabajador por parte de un gerente	247
20. Discriminación por motivos gremiales	248
21. Extinción del contrato antes del plazo fijado	248
22. Publicidad de una sanción provisoria	249
23. Acoso. Extinción de la condena a los acosadores	249
24. Intimación al trabajador para que renuncie	250
b) Improcedencia	250
1. Términos del <i>distracto</i>	250
2. Imputación de comisión de un delito penal	250
3. Uso abusivo del <i>ius variandi</i>	250
4. Despido por “pérdida de confianza”	251
5. Improcedencia en el caso de las indemnizaciones tarifadas	251
6. Causa penal en trámite	251
7. Incumplimientos contractuales	251
8. No configuración del perjuicio	252
9. Causal de despido no probada	252
10. Demandada que retiene aportes sin depositarlos debidamente	252
11. Agresión. Injuria laboral	252
12. Falta de acreditación del daño	253
13. Improcedencia de la indemnización por daño moral que no acredita los incumplimientos de la trabajadora	253
14. Imputación de retención de fondos	253
c) Cuantificación	254
d) Daño moral. Despido doloso y despido abusivo	254
e) Criterio general	255
E. Daño previsional	255
— Certificado de trabajo. Reclamo por registración tardía y por una remuneración menor	255
F. Medidas cautelares	255
— Medidas autosatisfactivas	255
1. Pretensión que coincide con el objetivo final del juicio. Improcedencia	255

2.	Requisitos.....	256
3.	Pedido de reinstalación. Improcedencia.....	256
4.	Daño definitivo. Juicio pleno.....	256
G.	Indemnización al empleado por daños y pérdidas. Daño al empleador. Improcedencia. Necesidad de dolo o culpa grave del trabajador.....	257
		257
H.	Fallecimiento de la damnificada. Derechohabientes.....	258
I.	Responsabilidad solidaria.....	
a)	Codeudor solidario que solventó una deuda mediante una conducta fraudulenta. Acción de regreso. Improcedencia.....	258
b)	Demanda por incapacidad fundada en normas de Derecho común. Responsabilidad solidaria de la empleadora y de la ART.....	258
c)	Responsabilidad del socio gerente sólo respecto de los perjuicios que guarden relación causal con la inscripción defectuosa de la relación laboral.....	259
		259
J.	Honorarios. Consolidación de deudas.....	259
K.	Huelga.....	

VI — *Fraude*

		260
A.	Responsabilidad solidaria.....	260
a)	Del sindicato y de la obra social.....	260
b)	Responsabilidad solidaria de los socios.....	260
1.	Pagos en negro.....	261
2.	Falta de registro de la relación laboral.....	262
3.	Extensión a los socios.....	263
4.	Extensión al socio gerente.....	265
5.	Rechazo de demanda contra el socio codemandado.....	
6.	Distintas sociedades conformadas con las mismas personas físicas demandadas.....	265
7.	Responsabilidad de los socios. Incumplimientos contractuales que no constituyen uso fraudulento de la persona jurídica.....	266
		266
c)	De los presidentes y directores.....	268
d)	Extensión de condena a quien no fue demandado.....	268
e)	Sistema de responsabilidad en la ley 19.550.....	269
f)	Contratista. Responsabilidad solidaria del principal.....	269
g)	De la presidenta de una asociación civil.....	270
h)	Grupo económico.....	
i)	Codeudor solidario que solventó una deuda mediante una conducta fraudulenta.....	271
		271
B.	Contrato de trabajo.....	271
a)	Cooperativas de Trabajo. Fraude a la ley.....	273
b)	Contratación y subcontratación.....	
1.	Mantenimiento y reparación de las cámaras de frío en un.....	273

	frigorífico	273
2.	Transporte de mercaderías producidas	273
3.	Tareas de limpieza	
4.	Improcedencia de condena al Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires, por violación del art. 30 de la LCT	274
5.	Solidaridad	276
c)	Fraude laboral	277
d)	Contrato de empleo público	279
e)	Grupo económico. Titularidad de las relaciones laborales	280
f)	Deportista y profesional. Arbitros contratados	
g)	Fraude laboral. Aplicación de disposiciones convencionales que no se correspondían con las tareas efectuadas	281
h)	Intermediación	281
i)	Irrenunciabilidad de derechos	282
j)	Ausencia de necesidad de un propósito o intención de fraude	282
k)	Pluriempleo	283
l)	Extinción por mutuo acuerdo	286
m)	Trabajo eventual	289
n)	Becarios	290
ñ)	Solidaridad del art. 30 de la LCT	
o)	Ley de Empleo. Falta de registro de la relación por parte de la usuaria	291
p)	Pasantías	291
q)	Contrato de temporada	291
	1. Suscripción de contratos por cada ciclo	292
	2. Renuncia a la finalización de cada ciclo. Fraude	292
r)	Renuncia	
	1. Telegrama fraudulento suscripto por personal de la empresa como testigos. Nulidad	292
	2. Daño moral	293
s)	Despido	
	1. Renuncia simulada. Pérdida de percepción del fondo de desempleo	293
	2. Improcedencia del cómputo del SAC en la indemnización por antigüedad	293
C.	Intervención de terceros	
—	Citación de un “socio cooperativo”, habiéndose alegado fraude en la intervención de la cooperativa	294
D.	Excepciones	294
—	Competencia material	295
E.	Cesión y cambio de firma	295
a)	Aparente transferencia	295
b)	Condena solidaria	296
c)	Transferencia del contrato	296
F.	Representación	296

— Letrados intervinientes. Falta de legitimación activa.....	296
G. Agencia de colocación.....	296
a) Interposición y mediación.....	296
1. Tareas eventuales. Incumplimiento.....	297
2. Intermediación sobreviniente.....	298
3. Procedencia.....	298
4. Profesionales que realizaban soporte informático para la usuaria. Fraude.....	298
5. Empleador e intermediaria. Inexistencia de coempleadoras.....	299
b) Empresa de servicios eventuales.....	299
H. Medidas cautelares.....	299
— Embargo.....	299
1. Levantamiento de embargo en un contrato de fideicomiso.....	300
2. Bien de un socio de la S.R.L. demandada.....	300
3. Bien ganancial registrado a nombre del cónyuge no deudor.....	300
I. Jornada de trabajo.....	301
— Horas extras.....	301
J. Certificado de trabajo.....	301
— Solidaridad del empleador directo y la empresa de servicios eventuales en caso de mediar fraude.....	301

VII — *Nulidad*

	301
A. Salario. Acuerdos no homologados por autoridad administrativa..	301
B. Vicios del consentimiento.....	302
C. Renuncia. Telegramas.....	303
D. Notificaciones.....	303
E. Asociaciones profesionales de trabajadores.....	304
F. Excepciones.....	304
G. Contrato de trabajo.....	304
a) De aprendizaje.....	304
b) Extinción por mutuo acuerdo.....	305
c) De empleo público.....	305
d) Principio de irrenunciabilidad.....	306
H. Ejecución de sentencias.....	306
I. Medidas cautelares.....	306
— Prohibición de innovar.....	307
J. Responsabilidad solidaria de los socios.....	307
K. Recurso de nulidad.....	307
L. Conciliación obligatoria.....	308
M. Representación.....	308
	309

N.	Honorarios	309
Ñ.	Acto administrativo.....	309
VIII — Inoponibilidad		
A.	Aportes y contribuciones. Contribución empresarial	310
B.	Despido del empleado que goza de jubilación	310
C.	Responsabilidad solidaria	312
	a) Responsabilidad de los socios	
	b) De presidentes y directores.....	312
	c) Inoponibilidad de la cosa juzgada a deudores que no integran la litis	312
	d) De los administradores	313
D.	Contrato de trabajo	314
	a) Irrenunciabilidad de derechos	
	b) Extinción por mutuo acuerdo	314
E.	Tercerías. Transferencia de un fondo de comercio. Falta de inscripción	314
F.	Salario	
	a) Acuerdo homologado ante el Ministerio de Trabajo. Afectación de condiciones más favorables al trabajador. Inoponibilidad al trabajador	314
	b) Convenio por el que se disminuye la remuneración en el marco de un contrato en curso de ejecución. Principio de irrenuncia- bilidad	315
		315
		316
G.	Cesión y cambio de firma	316
H.	Compensación de créditos y deudas	
I.	Ejecución de créditos laborales	316
J.	Representación. Revocación del poder conferido al letrado de la ac- tora	317
		317
K.	Notificaciones.....	317
L.	Ejecución de sentencia	
M.	Seguros	318
N.	Desvalorización monetaria. Pedido de ajuste en la etapa de ejecu- ción de sentencia.....	318
Ñ.	Excepciones.....	319

Bibliografía general