

EN DEBATE

JULIO C. SIMON - DIRECTOR

FEDERICO PAVLOV - VERÓNICA PAULA CALLEJA

COLABORADORES

DERECHO LABORAL

TOMO III

IUS VARIANDI

CERTIFICADOS DE TRABAJO

RESPONSABILIDAD SOLIDARIA

REMUNERACIÓN

INDEMNIZACIÓN POR DESPIDO

INDEMNIZACIÓN POR DAÑO MORAL

MULTAS LABORALES

THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO VIII

IUS VARIANDI

El <i>ius variandi</i> a la luz de la reforma introducida por la ley 26.088, por Ricardo D. Hierrezuelo y Julio Armando Grisolia	3
I. Generalidades	3
II. Requisitos	7
III. Ejercicio abusivo del <i>ius variandi</i>	13
IV. Acciones del trabajador frente al ejercicio abusivo del <i>ius variandi</i>	15
La acción de restablecimiento de las condiciones de trabajo en el nuevo art. 66 de la Ley de Contrato de Trabajo, por Héctor C. Guisado	27
I. Introducción	27
II. Antecedentes previos a la Ley de Contrato de Trabajo	28
III. El art. 71 de la Ley de Contrato de Trabajo	31
IV. La reforma de la ley 21.297	32
V. La modificación introducida por la ley 26.088	34
El <i>ius variandi</i> y la continuidad de la relación laboral, por Héctor P. Recalde	39
Nuevas disposiciones sobre el <i>ius variandi</i> . Vías procesales para darle efectividad. Consideraciones sobre la reforma del art. 66 LCT, por Gustavo G. Decurgez	45
I. Introducción	45
II. Las opciones actuales del trabajador ante el escenario del ejercicio abusivo del <i>ius variandi</i>	46
III. Primeros análisis judiciales	48

CAPÍTULO IX

CERTIFICADOS DE TRABAJO

La indemnización por incumplimiento de las obligaciones del art. 80 de la LCT (t.o.), por Mario E. Ackerman	53
I. ¡Ay! con el lenguaje del legislador y su técnica normativa.....	53
II. Una reforma fiscalista con beneficios inmediatos y mediatos para el trabajador.....	55
III. Evolución normativa del art. 80 de la Ley de Contrato de Trabajo (t.o.).....	56
IV. Las obligaciones del art. 80 de la Ley de Contrato de Trabajo (t.o.).....	58
V. Presupuesto de hecho y requisito formal para la procedencia de la indemnización tarifada.....	66
VI. La indemnización.....	71
VII. Balance.....	74
Artículo 80, LCT, por Juan José Etala (h.)	77
La constancia documentada del ingreso de fondos de seguridad social y sindicales a los fines del art. 80 de la LCT, por Liliana Hebe Litterio	79
La prescripción y la entrega del certificado de trabajo, por Francisco Javier Barbarán	83
I. Introducción.....	83
II. Naturaleza jurídica del certificado de trabajo: ¿previsional o laboral?.....	84
III. Consideraciones finales.....	91
La condena a expedir el certificado de trabajo debe recaer en cabeza de quien resulte empleador y no del deudor solidario en los términos del art. 30 LCT, por Emiliano A. Gabet	93
La viabilidad del reclamo por certificado de trabajo ante la existencia de un acuerdo homologado, por Juan Manuel Domínguez	97
I. Introducción: el deber contractual en juego.....	97
II. Los acuerdos liberatorios en el ámbito laboral.....	99
III. Algunas notas sobre la cosa juzgada y la doctrina plenaria "La falce".....	101
IV. Distintas posturas jurisprudenciales con relación a la temática discutida.....	105
V. Pronunciamientos que admiten la viabilidad del reclamo.....	105
VI. Decisiones jurisdiccionales que rechazan una demanda posterior.....	107

VII. Pronunciamiento que rechaza la viabilidad del reclamo del certificado en el mismo expediente luego de homologado un acuerdo.....	109
VIII. A modo de conclusión.....	109

CAPÍTULO X

RESPONSABILIDAD SOLIDARIA

INTERMEDIACIÓN

Casos de solidaridad en las relaciones de trabajo. La dificultad de su encuadramiento normativo, por Sebastián Serrano Alou	117
I. Introducción.....	117
II. Las obligaciones solidarias laborales en la globalización.....	119
III. Las obligaciones solidarias laborales y el <i>iura novit curia</i>	120
IV. Consideraciones finales.....	125
La cooperativa de trabajo irregular, el fraude y la intermediación laboral, por Leonardo J. Ambesi	127
I. Introducción.....	127
II. Elementos principales de ponderación.....	128
III. El fallo en análisis.....	132
IV. Conclusión.....	134
Un pronunciamiento plenario referido a los alcances del art. 29 LCT, por Héctor Jorge Scotti	135
I. El fallo plenario.....	135
II. El art. 29 de la LCT.....	136
III. Nuestra opinión.....	137
IV. Los argumentos del Dr. Maza.....	138
V. Otros fundamentos expuestos por la minoría.....	139
VI. La necesidad de aplicar la ley.....	140
VII. Ámbito de aplicación de la doctrina plenaria.....	142
Empleo no registrado e intermediación laboral. Depende del cristal con que se mire, por Andrea E. García Vior	145
I. El tema sometido a consideración: empleo no registrado e intermediación laboral.....	146
II. La postura mayoritaria y sus fundamentos básicos. El rol de los sujetos en la intermediación laboral.....	147

III. La posición minoritaria y sus argumentos básicos: finalidad y naturaleza de las normas que combaten el empleo no registrado	149
IV. La doctrina plenaria: buenas intenciones en un escenario inadecuado	151

TERCERIZACIÓN

Solidaridad y litisconsorcio. Inaplicabilidad del plenario nro. 309 a supuestos que no se enmarcan en el art. 30 de la LCT, por Miguel Ángel Pirolo	161
Los elementos estructurales del derecho del trabajo y la interpretación del art. 30 de la Ley de Contrato de Trabajo, por Antonio J. Barrera Nicholson	169
I. Los modos de producción y la relación de dependencia	169
II. ¿Cuándo hay contrato de trabajo?	174
III. Empresa, establecimiento, explotación	177
IV. Las hipótesis de responsabilidad solidaria del art. 30 LCT.....	180
V. Cesión del establecimiento	180
VI. Determinación de la actividad normal específica propia del establecimiento	182
VII. Identidad de tareas, distinto nivel protectorio ¿Desigualdad de trato? ¿Discriminación?	184
VIII. Conclusiones.....	185
La actividad normal y específica de la empresa principal, la contratación de servicios complementarios y la solidaridad del art. 30 LCT, por Carlos Alberto Etala	187
I. El fallo comentado	187
II. La interpretación de la norma del art. 30 LCT	188
III. La actividad normal y específica propia del establecimiento.....	190
IV. Evaluación del fallo comentado	191
El plenario "Ramírez": la limitación del derecho de defensa y la incitación a los litigios fraudulentos, por Juan José Etala (h.)	193
Algunas reflexiones sobre la parte 1ª del art. 30, LCT, a la luz de la nueva jurisprudencia de la Corte Suprema, por Ricardo D. Hierrezuelo	199
I. Introducción	199
II. La parte 1ª del art. 30, LCT. Contratación y subcontratación.....	200
III. El fallo "Rodríguez"	203
IV. El fallo "Benítez"	205
V. Comentarios finales.....	206

La solidaridad laboral en casos de contratación y subcontratación, los principios del Derecho Civil y las cuestiones procesales que la problemática encierra (A propósito del fallo plenario 309 de la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo, "Ramírez, María I. V. Russo Comunicación e Insumos"), por María Cecilia Hockl	209
I. Introducción	209
II. Examen de las normas pertinentes y la doctrina del plenario.....	214
III. La jurisprudencia de la Corte en General (en especial vinculación con la causa "Cabezas, Audelia", publicada en Fallos 306:1421).....	221

GRUPO ECONÓMICO

La identificación del empleador ante las nuevas formas de organización empresarial. Dificultades en el orden internacional, por María Verónica Moreno Calabrese y María B. Méndez	231
I. Introducción	231
II. El art. 26 de la LCT y el concepto actual de empleador	232
III. Los procesos de descentralización productiva y su impacto en las relaciones laborales	236
IV. Clasificación de los distintos supuestos de descentralización o externalización	238
V. Grupos de empresas. Empresas relacionadas y subordinadas	239
VI. Dificultades en la identificación del empleador ante hipótesis de contratos de ejecución internacional. Las migraciones y/o transferencias de trabajadores	242
VII. Conclusiones.....	259
El traspaso de clientela como acto temerario del empleador susceptible de justificar reproche patrimonial en los términos del art. 31 de la LCT, por Carlos Pose	261
Análisis de la responsabilidad solidaria prevista en el art. 31 de la Ley de Contrato de Trabajo a la luz de los conceptos de "control" y "grupo societario", por Graciela González y María Dora González	265
I. Introducción	265
II. Texto originario. Limitación cualitativa de la responsabilidad solidaria.....	266
III. Responsabilidad fraccionada y realidad económica	267
IV. El grupo económico y la figura del empleador	268
V. Alcance normativo ¿a quién se dirige el art. 31 de la Ley de Contrato de Trabajo texto ley 21.297?	269
VI. Conjunto económico	272

VII. Estructuras jurídicas de agrupación	272
VIII. El fenómeno de la concentración empresaria y la subordinación	274
IX. Distintas formas de concentración desde el punto de vista económico.....	275
X. Medios e instrumentos jurídicos utilizados en el proceso de concentración	276
XI. Empresa dirigida, controlada o administrada por otra	281
XII. Clases de dominio	286
XIII. Distintas fuentes de dominio	287
XIV. Dirección unificada	289
XV. Contratación laboral por grupos de empresas	291
XVI. Conclusión.....	293
Prueba del grupo económico en el ámbito de un proceso laboral, por Emiliano A. Gabet y Alejandro Gabet	297

RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES SOCIETARIOS

1. LA CUESTIÓN EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Inoponibilidad de la personalidad jurídica y extensión de la responsabilidad societaria en el marco del Código Civil y Comercial, por Esteban Carcavallo	305
El Código Civil y Comercial agrava la responsabilidad de los administradores de sociedades, por Ernesto E. Martorell	319
I. Introducción. La sociedad comercial —y la SA En particular— como principal factor de desarrollo comunitario.....	319
II. Importancia que poseen las acciones de responsabilidad societaria en el marco de la realidad empresarial argentina.....	322
III. Matriz civil del régimen de responsabilidad societaria.....	325
IV. Necesidad de considerar los nuevos paradigmas del derecho argentino. El agravamiento de la responsabilidad de los administradores y "controlantes" en el nuevo Código.....	328
V. Conclusiones.....	352
La responsabilidad de los administradores societarios y el nuevo Código, por Jorge Daniel Grispo	355
I. Introducción	355
II. Naturaleza de la responsabilidad de los directores.....	359
III. Responsabilidad solidaria e ilimitada.....	365

La responsabilidad laboral de socios y administradores en el nuevo Código Civil y Comercial, por Hugo Roberto Mansueti	371
I. Planteamiento del problema.....	371
II. La solución actual.....	375
III. Probables soluciones con la nueva regulación.....	383
IV. Algunas conclusiones breves	385

2. EVOLUCIÓN HISTÓRICA

Extensión de responsabilidad: solidaridad. Teoría del <i>disregard</i> . Las personas jurídicas como instrumento de fraude a la ley. Jurisprudencia reciente, por Diana R. Cañal	389
I. La teoría del <i>disregard</i> y una primera distinción	389
II. ¿Quién tiene la carga de la prueba?	393
III. Cuando no es un problema teórico, sino de lo que textualmente la ley dice	397
IV. El rol del precedente	400
V. Según cambian los intereses, se modifican los argumentos.....	403
Algunas consideraciones sobre la teoría de la penetración y la jurisprudencia en materia de Derecho del Trabajo, por Julio César Simon	411
Responsabilidad de los socios por multas laborales, el fin de una teoría "cómoda", por Hugo Alberto Anchaval	429
I. Introducción	429
II. Un mero recurso para violar la ley	430
III. El fallo y el final de una teoría que nunca fue.....	434
IV. Conclusiones.....	439

CAPÍTULO XI REMUNERACIÓN

PRESTACIONES NO REMUNERATORIAS

Gastos de representación de los ejecutivos y el cálculo de la indemnización por despido, por Jullán A. de Diego	445
I. Introducción	445
II. La naturaleza jurídica de los gastos de representación	446
III. La tendencia jurisprudencial y el Convenio 95 de la OIT.....	449
IV. Efectos de la concepción "remuneratística"	452
V. Conclusiones.....	453

Prestaciones remunerativas y no remunerativas, por Daniel Funes de Rioja	455
I. Concepto de remuneración	455
II. Rubros remuneratorios y no remuneratorios	458
III. Beneficios sociales.....	460
IV. La jurisprudencia y su tratamiento de algunos aspectos específicos acerca de prestaciones de naturaleza dudosa	463
V. Convenio 95 de la OIT.....	467
Carácter remunerativo de determinados beneficios otorgados por el empleador. A propósito de "Bic Argentina SA c/ Popiloff", por Esteban Carcavallo	469
La consolidación jurisprudencial del principio de remuneración integral, por Daniel G. Pérez	475
I. Introducción	475
II. Los hechos debatidos y la sentencia recaída.....	477
III. El molde de la jurisprudencia en relación con situaciones similares debatidas.....	480
IV. Conclusiones.....	484
La Corte Suprema de Justicia de la Nación y los conceptos "no remunerativos" en su reciente interpretación, por Alejandro González Rossi	485
I. Introducción	485
II. El salario	486
III. Los fallos de la Corte sobre conceptos no considerados remuneración.....	492
IV. Conclusiones.....	500

REMUNERACIÓN DEL PERSONAL FUERA DE CONVENIO

Remuneración del personal "fuera de convenio", por Pablo Alfredo Devoto	505
I. Introducción. Breve descripción del caso	505
II. La buena fe contractual: Los arts. 62 y 63 de la Ley de Contrato de Trabajo	507
III. El tratamiento desigual y el principio de equidad	513
IV. Comentario	515
Las remuneraciones del personal fuera de convenio y su necesaria regulación legislativa, por Fernando R. Pérez	517
I. Introducción	517
II. Falta de protección del trabajador jerárquico	517

III. ¿Las normas de convenio pueden ser aplicadas a personal fuera de convenio?	520
IV. No aplicación de aumentos obtenidos por el sindicato. Necesidad de una ley. Jurisprudencia y doctrina.....	521
V. Conclusión.....	527

REMUNERACIONES ESPECIALES

Retribuciones especiales para el personal de dirección, por Julio Armando Grisolia y María Elena López	531
I. Introducción	531
II. Naturaleza salarial de las prestaciones especiales.....	534
III. Tipos de retribuciones utilizadas respecto del personal jerárquico.....	535
IV. Conclusión.....	554
<i>Stock options</i> , por Liliana Hebe Litterio	557
Nuevas decisiones sobre los planes de opción de compra para empleados, por Alejandro González Rossi	559
I. El Fallo en comentario	559
II. Las nuevas formas de remuneración	560
III. Los Stock Options Plans (planes de opción sobre acciones). Su desarrollo y problemática ante la finalización del contrato de trabajo.....	563
IV. La permanencia como modalidad en los SOP.....	566
V. Conclusión.....	570
Opción de compra de acciones. Naturaleza remuneratoria, por Liliana Noemí González y Laura Etel Papo	571

CAPÍTULO XII

INDEMNIZACIÓN POR DESPIDO

SALARIO BASE DEL CÁLCULO INDEMNIZATORIO. ASPECTOS GENERALES

La remuneración computable en la indemnización por despido, por Héctor Jorge Scotti	581
I. El pronunciamiento plenario	581
II. El concepto de "mensual"	582

III. La reforma introducida por la ley 25.877.....	584
IV. Los fundamentos de la postura mayoritaria en el plenario.....	585
V. La argumentación de la minoría	586
VI. Nuestra opinión.....	587
¿Es alta la indemnización tarifada por despido en la Argentina?, por Julio Armando Grisolia	589
I. La indemnización por despido arbitrario es sólo una.....	589
II. Las limitaciones de la base salarial de la indemnización por despido	591
III. Los alcances prácticos en la actualidad del fallo "Vizzoti"	593
IV. Algo más sobre el art. 245 de la LCT	594
V. Los alcances de la indemnización tarifada por despido	596
VI. Conclusiones.....	597
El estado de la jurisprudencia después del Plenario "Tulosai". Una victoria pírrica de la opinión de mayoría, por Alejandro González Rossi	599
I. Introducción	599
II. La situación de las Salas de la CNAT antes del plenario "Tulosai" y nuestra opinión.....	601
III. El plenario "Tulosai"	608
IV. La Jurisprudencia post-Tulosai.....	610
V. Nuevos criterios judiciales por la "mensualidad" salarial a los fines de la liquidación de indemnización por antigüedad	614
VI. Conclusiones. Nuestra opinión	615
La incidencia de las remuneraciones variables en el cálculo de la indemnización por antigüedad, según la SCBA, por Luis E. Ramírez	619
I. Introducción	619
II. ¿Qué dijo la SCBA en "Prystupa"?.....	622
III. El caso "Daure"	622
IV. "Daure" no modifica "Prystupa"	624
INCIDENCIA DE LAS GRATIFICACIONES NO MENSUALES	
Gratificaciones no mensuales e indemnización común por despido, por Hugo R. Mansueti	627
I. La decisión: gratificaciones no mensuales habituales integran la base de cálculo de la indemnización común por despido	627
II. El modo de protección contra el despido arbitrario utilizado por el art. 245 de la LCT.....	629
III. Gratificaciones no mensuales y remuneración	631
IV. Remuneraciones no mensuales y base de cálculo indemnizatoria	635

V. El aporte de la sentencia comentada: la aplicación del concepto objetivo de fraude.....	637
VI. Algunas reflexiones finales.....	639
Incidencia en la base de cálculo indemnizatoria de los <i>bonus</i> percibidos periódicamente, por Alejandro Gabet	643
Acerca del pago de gratificaciones en el derecho del trabajo, por Daniel Funes de Rioja	645
I. Las gratificaciones y su obligatoriedad	646
II. El carácter remuneratorio	651
III. Las gratificaciones y su incidencia en el Sueldo Anual Complementario y otros rubros.....	654
IV. La gratificación y su incidencia en la indemnización por antigüedad.....	656
V. Las gratificaciones y la extinción del vínculo laboral	657
La asignación extraordinaria otorgada por el empleador al trabajador ¿tiene siempre carácter no remunerativo?, por Pablo Alberto Gasquet	659

CAPÍTULO XIII

INDEMNIZACIÓN POR DAÑO MORAL

La indemnización del daño moral y su evolución conceptual y práctica de los últimos tiempos en el derecho común y en el derecho del trabajo, por Estela Milagros Ferreirós	667
I. Un poco de historia a los efectos de una mejor comprensión	667
II. El Código de Vélez	668
III. El daño moral en el derecho del trabajo y su comparación con el género daño a la persona y sus diversas especies, todas aplicables a nuestra disciplina.....	669
IV. La cuantificación del instituto	673
Daño moral en el contrato de trabajo, por Jorge Rodríguez Mancini	675
El alcance de la indemnización prevista por el art. 245 de la LCT frente al reclamo del daño moral, por Claudia Marcela Baldiviezo	695
I. Introducción	695
II. Los hechos del caso	696
III. Cómo determinar el <i>quantum</i> del daño moral.....	697
IV. Distintos supuestos en los que la jurisprudencia ha declarado la procedencia del reclamo por daño moral	698
V. Conclusiones.....	701

Daño moral en el Derecho del Trabajo, por Liliana Casalderrey	703
I. Introducción	703
II. Concepto de daño en general.....	704
III. Reseña histórica	707
IV. Derecho del trabajo y daño moral	711
V. Conclusiones.....	712

CAPÍTULO XIV MULTAS LABORALES

ASPECTOS GENERALES

Las transformaciones de la indemnización por despido inmotivado por las controversias en torno de las bases de cálculo, por Julián A. de Diego	719
I. Introducción	719
II. La era del fallo "Vizzoti"	728
III. La convicción del "fraude presunto" en las prestaciones no remunerativas	730
IV. Controversia sobre la naturaleza jurídica de las prestaciones que conforman la base de cálculo.....	731
V. Distintos tipos de prestaciones incorporadas a la nueva base.....	732
VI. Conclusiones.....	741

LEY 24.013

La multa del art. 8 de la ley 24.013 aunque haya registración, por Jorge Rodríguez Mancini	745
Empleo no registrado. Sanción y prueba del emplazamiento, por Sofía Andrea Keselman	753
I. El fallo anotado.....	753
II. Sanciones por incumplimiento del deber de registrar la relación laboral.....	753
III. La prueba de la remisión de la copia de la intimación a la AFIP. Nuestra opinión.....	768
IV. La posible aplicación oficiosa al caso de la ley 25.323	772
Apreciación de la culpa del empleado en las multas al empleo no registrado, por Sebastián C. Coppoletta	775
I. El empleo no registrado y la ley 24.013	775

II. La participación —culposa— del empleado en la relación laboral no registrada.....	776
Las modificaciones introducidas al art. 11 de la Ley de Empleo, por Carlos Alberto Etala	779
I. Introducción	779
II. La intimación a la regularización del empleo no registrado.....	779
III. Las modificaciones introducidas.....	781
IV. Remisión de copia del requerimiento a la AFIP	781
V. Plazo para la respuesta del empleador.....	785
Las horas extras como integrantes de la obligación registral del empleador, por Sonia Spreafico	789
I. A modo de introducción	789
II. Horas extras y ley de contrato de trabajo.....	790
III. El Registro de las horas extras y las indemnizaciones de la ley 24.013.....	794
IV. La ley 25.323 y las horas extras	796
V. A modo de conclusión	797

LEY 25.323

El incremento indemnizatorio del art. 1º de la ley 25.323, por Héctor C. Guisado	801
I. Antecedentes.....	801
II. Ámbito de aplicación temporal	804
III. Ámbitos de aplicación personal y material	805
IV. Las irregularidades sancionadas: falta de registro o registro deficiente	811
V. Relaciones con el régimen de la ley 24.013.....	816
Las "indemnizaciones laborales" de la ley 25.323, por Mario Elffman	821
I. Introducción	821
II. El principio general del incremento de las indemnizaciones para el despido de un trabajador total o parcialmente "en negro"	822
III. El <i>quid</i> y el <i>quantum</i> del incremento indemnizatorio	828
IV. Consideraciones sobre el plazo de gracia	830
V. Algo más sobre el enriquecimiento indebido del empleador.....	833
VI. El incremento de las indemnizaciones por despido cuando el trabajador se ve obligado a iniciar acciones judiciales para su cobro.....	835

VII. Otras hipótesis de aplicabilidad no mencionadas en forma directa.....	840
VIII. Las causales de eximición.....	841
Cómputo de los beneficios salariales a los fines indemnizatorios, por Luis A. Discenza.....	845