

Ricardo D. Hierrezuelo

Pedro F. Núñez

Responsabilidad solidaria en el contrato de trabajo

Prólogo de **Estela M. Ferreirós**

3ª edición actualizada y ampliada

trabajo y seguridad social | 1 Julio A. Grisolia dirección



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

<i>Palabras previas</i>	9
<i>A modo de prólogo</i>	15

Capítulo I

LA SOLIDARIDAD EN GENERAL

§ 1. Concepto	31
§ 2. Antecedentes históricos	33
§ 3. Caracteres de la solidaridad	35
§ 4. Fuentes	37
§ 5. Fundamento	38
§ 6. Finalidad	39
§ 7. Prueba de la solidaridad	39
§ 8. Renuncia de la solidaridad	40
§ 9. Efectos de la solidaridad	41
a) Solidaridad activa	41
1. Efectos principales	41
2. Efectos secundarios	42
3. Efectos en la relación interna	43
b) Solidaridad pasiva	44
1. Efectos principales	44
I. Derecho al cobro total	44
II. Extinción de la obligación por pago u otro medio equiva- lente	45
2. Efectos secundarios	46
3. Efectos en la relación interna	47

Capítulo II

LA SOLIDARIDAD EN EL DERECHO DEL TRABAJO

§ 10. Introducción	51
--------------------------	----

§ 11.	Finalidad de la solidaridad en el Derecho del trabajo	53
§ 12.	Caracteres de la solidaridad en el Derecho del trabajo	55
§ 13.	Efectos de la solidaridad en el Derecho del trabajo	58
	a) Efectos principales	58
	1. Derecho al cobro total	59
	I. Teorías que niegan la posibilidad de demandar al deudor solidario, si no se demandó al empleador	59
	II. Teorías que admiten la posibilidad de demandar conjunta o indistintamente al deudor solidario y al principal	63
	III. El plenario 309 de la CNAT	67
	IV. Nuestra opinión	74
	2. Extinción por pago u otro medio equivalente	79
	b) Efectos secundarios	82
	c) Acciones internas o de regreso	84
§ 14.	La solidaridad en las normas laborales	87
	a) La solidaridad en la Ley de Contrato de Trabajo	87
	b) La solidaridad en los estatutos profesionales	88
	1. Trabajo a domicilio. Ley 12.713	89
	2. Jugador de fútbol profesional. Leyes 20.160 y 24.622	89
	3. Estatuto del Periodista Profesional. Ley 12.908	90
	4. Estatuto del Empleado Administrativo de Empresas Periódicas. Decr.-ley 13.839/46, ratificado por ley 12.921	91
	5. Estatuto de los Trabajadores de la Construcción. Ley 22.250	92

Capítulo III

INTERPOSICION Y MEDIACION

§ 15.	Introducción	97
§ 16.	Fraude	100
§ 17.	Simulación	102
§ 18.	Interposición, intermediación e interrelación	104
	a) Introducción	104
	b) Distinción semántica	105
	c) Distinción jurídica	105
	d) Distinción fáctica	109
§ 19.	Regla general. Art. 14 de la LCT	109
	a) Principio de primacía de la realidad	109
	b) Distintos supuestos de interposición contemplados por el art. 14 de la LCT	111
	1. Interposición del dependiente	113
	2. Interposición de personas físicas, testaferros u «hombres de paja» (no dependientes)	115
	3. Interposición de personas jurídicas (falsas empresas)	116

4. Creación de una persona jurídica como mera pantalla para burlar la ley -----	123
§ 20. El art. 29 de la <i>LCT</i> . Mediación -----	123
§ 21. Qué se puede reclamar y relaciones internas entre las empresas --	133
§ 22. El plenario 323 de la CNAT («Vázquez c. Telefónica de Argentina S.A.») -----	139

Capítulo IV

**LAS EMPRESAS DE SERVICIOS EVENTUALES.
LAS AGENCIAS DE COLOCACION
Y SELECTORAS DE PERSONAL**

§ 23. Las agencias de colocación -----	147
a) Introducción -----	147
b) Los convenios de la OIT y el Derecho comparado -----	149
c) La regulación en nuestro país -----	153
§ 24. Las selectoras de personal -----	157
§ 25. Las empresas de servicios eventuales -----	158
a) Antecedentes legislativos internacionales -----	158
1. Convenio 181 de la OIT -----	160
2. Las consecuencias normativas del Convenio -----	164
b) La situación legislativa en nuestro país -----	167
1. Introducción -----	167
2. El decreto 2491/80 -----	170
3. El decreto 1455/85 -----	172
4. Los decretos 342/92 y 951/99 -----	175
5. Régimen actual -----	175
I. Concepto y delimitación -----	175
II. Requisitos para funcionar y contratar -----	178
II.1. Habilitación administrativa -----	178
— Régimen sancionatorio -----	182
II.2. Cubrir necesidades eventuales de las empresas usuarias -----	187
— Imposibilidad de contratar a plazo fijo -----	193
II.3. El plenario «Vázquez» y el art. 13 del decr. 1694/06 -----	202
III. Relaciones entre las partes -----	204
III.1. Interrelación triangular -----	204
III.2. Relación entre la empresa de servicios eventuales y sus trabajadores -----	205
a. Trabajadores contratados para trabajar en su sede, filiales, agencias u oficinas -----	206
b. Trabajadores contratados para prestar servicios en la empresa usuaria -----	206
c. Extinción por incumplimiento -----	211

III.3. Relación entre la empresa usuaria y los trabajadores proporcionados por la empresa de servicios eventuales	213
III.4. Relación entre la empresa usuaria y la empresa de servicios eventuales	219
III.5. Observatorio de Buenas Prácticas	221

Capítulo V

CESION TOTAL O PARCIAL. CONTRATACION Y SUBCONTRATACION

§ 26. Análisis preliminar	225
§ 27. Delimitación del ámbito de aplicación del art. 30 de la LCT	225
a) Cesión total o parcial	226
b) Contratación y subcontratación, cualquiera sea el acto que le dé origen, de trabajos o servicios correspondientes a la actividad normal y específica propia del establecimiento, dentro o fuera de su ámbito	232
1. Contratación y subcontratación	232
2. La problemática conceptual de la subcontratación	236
3. Contratación vertical y horizontal	241
4. Actividad principal y actividad secundaria	242
I. Posición amplia	243
II. Posición estricta	247
III. Nuestra posición	248
IV. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	256
IV. 1. «Rodríguez, Juan R. c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otro». Sus consecuencias jurídicas	257
IV. 2. «Luna, Antonio R. c. Agencia Marítima Rigel S.A. y otros»	258
IV. 3. «Gauna, Tolentino y otros c. Agencia Marítima Rigel S.A. y Nidera Argentina S.A. y otros»	263
IV. 4. «Sandoval, Daniel Orlando y otro c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otros»	265
IV. 5. «Vuoto, Vicente y otro c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otros»	269
IV. 6. «Benítez, Julio Daniel y otros c. Empresa Compañía Argentina de Petróleo S.A. y otra»	270
IV. 7. «Escudero, Segundo R. y otros c. Nueve A S.A. y otro»	272

IV. 8. «Dubo Pedernera, Carlos Alberto y otro c. Jozami, Alfredo y otro» -----	274
IV. 9. «Barreto, Roberto Marcelo c. Instituto Rosenbuch S.A. y otro» -----	278
IV.10. «Fernández, Juan R. c. Buenos Aires Magic S.R.L. y otros» -----	279
IV.11. «Fiorentino, Roxana María Luján c. Socialmed y otro» -----	282
IV.12. «Robledo, Oscar c. Cordón Azul S.R.L. y otro» ----	284
IV.13. «Benítez, Horacio Osvaldo c. Plataforma Cero S.A. y otro» -----	285
V. Jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo -----	289
— <i>Reseña de fallos</i> -----	294
1. Vigilancia -----	294
2. Limpieza -----	301
3. Gastronomía -----	303
4. Telefonía celular -----	307
5. Planes de ahorro -----	311
6. Fragmentación del proceso productivo. Contratos de concesión, distribución y franquicia -----	312
7. Varios -----	314
a. Productos alimenticios -----	314
b. Empresa de electricidad -----	314
c. Reposición de productos en un supermercado -----	314
d. Prestaciones médicas -----	315
e. Venta de gaseosas en un estadio deportivo -----	316
f. Servicio de cafetería en una agencia de noticias -----	317
g. Venta final de automotores -----	317
h. Empresa de ambulancias contratada por el INSSJP --	318
i. Tendido de cable en una empresa de televisión por cable	318
j. Productor teatral y dueño del teatro -----	318
k. Prestadoras del Consejo del Menor y la Familia -----	319
l. Transporte -----	319
m. Actividad propia y específica -----	321
n. Empresa explotadora de taxis -----	323
ñ. Tareas de acondicionamiento de infraestructura para la provisión de agua potable -----	323
o. Empresa que traslada productos elaborados por otra --	323
p. Establecimiento Cáritas -----	324
q. Franquicia -----	324
r. Servicios informáticos -----	325
s. Desmalezamiento y mantenimiento de caminos -----	325
t. Alquiler de local de un shopping -----	326
VI. Condena al Estado en los términos del art. 30 de la LCT	327
§ 28. La solidaridad antes de la reforma -----	336

Capítulo VI**EL ART. 30 DE LA LCT A LA LUZ DE LA REFORMA
INTRODUCIDA POR LA LEY 25.013**

§ 29. Antecedentes	339
§ 30. El art. 17 de la ley 25.013	342
§ 31. Análisis de la reforma	343
§ 32. Alcances de la responsabilidad solidaria después de la reforma ..	350
§ 33. A quiénes se deben efectuar los reclamos	360
§ 34. Qué se puede reclamar	363
§ 35. Efectos de la solidaridad y relaciones internas entre las empresas	369
§ 36. La incidencia de la reforma en la ley 22.250	371

Capítulo VII**LAS EMPRESAS SUBORDINADAS
Y RELACIONADAS**

§ 37. Introducción	383
§ 38. Antecedentes y Derecho comparado	386
§ 39. Las empresas subordinadas y relacionadas	390
a) Regulación legal	390
b) La empresa, el empresario y el problema de la personalidad jurídica	391
c) El control de empresas y el conjunto económico de carácter permanente	392
1. El control societario	393
2. El conjunto económico	399
3. El control y el conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo	404
I. El control en la Ley de Contrato de Trabajo	404
II. El conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo — <i>Reseña de fallos</i>	410
III. La exigencia de la permanencia	416
IV. La responsabilidad laboral de las UTES	420
IV.1. Regulación legal de la Unión Transitoria de Empresas	422
IV.2. Los criterios jurisprudenciales en materia de trabajadores contratados por la UTE	422
IV.3. Nuestra opinión	428
§ 40. Maniobras fraudulentas y conducción temeraria	431
§ 41. La solidaridad en las sociedades subordinadas y relacionadas ..	433
§ 42. Aspectos procesales	439
	441

Capítulo VIII

**RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS,
DIRECTORES, GERENTES Y ADMINISTRADORES
DE SOCIEDADES COMERCIALES**

A — LA PERSONA JURIDICA Y LA LIMITACION.
TEORIA DE LA DESESTIMACION
DE LA PERSONALIDAD JURIDICA

§ 43.	Introducción	449
§ 44.	Persona jurídica	450
	a) Antecedentes	450
	b) Naturaleza jurídica	451
	1. Teoría de la ficción	452
	2. Teorías negatorias de la personalidad	453
	3. Teorías realistas	455
	4. Teorías normativas	457
	5. Utilidad de la clasificación	458
	c) La persona jurídica en el Código Civil	459
	d) La persona jurídica en la Ley de Sociedades Comerciales	462
§ 45.	Limitación de la responsabilidad	464
	a) Evolución histórica	464
	b) Personalidad jurídica <i>versus</i> limitación de la responsabilidad	466
	c) La limitación de la responsabilidad en la Ley de Sociedades Comerciales	468
§ 46.	Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica	472
	a) Concepto	472
	b) La postura de Rolf Serick	475
	c) Antecedentes en el Derecho comparado	476
	d) Antecedentes nacionales	481
	1. Legislativos	481
	2. Jurisprudenciales	483
	I. De la Corte Suprema de Justicia la Nación y de otros fueros	483
	II. Fuero del trabajo	485

B — RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS
Y CONTROLANTES DE SOCIEDADES COMERCIALES

§ 47.	El art. 54, párr. 3º de la Ley de Sociedades Comerciales	491
	a) Introducción	491
	b) Análisis de diversas posturas interpretativas del art. 54 de la LSC	498

1. Tesis amplia -----	499
I. Interpretación doctrinaria -----	499
II. Interpretación jurisprudencial -----	503
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo -----	503
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones -----	507
2. Tesis estricta -----	510
I. Interpretación doctrinaria -----	510
II. Interpretación jurisprudencial -----	521
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo -----	521
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones -----	527
II.3. Primera aproximación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación -----	529
II.4. El fallo de la CSJN «Palomeque, Aldo René c. Benemeth S.A. y otro» -----	531
II.5. El fallo de la CSJN «Daverede, Ana María c. Mediconex S.A. y otros» -----	533
c) Nuestra opinión -----	534
d) Aspectos procesales -----	540
1. Posibilidad de elección del deudor -----	540
2. Posibilidad de extender la condena en la etapa de ejecución -----	542
3. Prescripción -----	549

*C — RESPONSABILIDAD DE DIRECTORES, GERENTES
Y ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES COMERCIALES*

§ 48. Alcances normativos y procesales -----	551
a) Regulación normativa -----	551
b) Análisis de diversas posturas -----	557
1. Interpretación doctrinaria -----	557
2. Interpretación jurisprudencial -----	560
I. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo -----	561
I.1. Tesis amplia -----	561
I.2. Tesis estricta -----	566
II. Corte Suprema de Justicia de la Nación -----	570
II.1. «Carballo, Atilano c. Kanmar S.A. (en liquidación y otros)» -----	570
II.2. «Tazzoli, Jorge A. c. Fibracentro S.A. y otros» -----	572
c) Nuestra opinión -----	572
d) Aspectos procesales de la responsabilidad de los directores, gerentes, administradores y representantes de sociedades comerciales -----	577
e) Responsabilidad de representantes de asociaciones civiles, mutuales, fundaciones y cooperativas -----	578

Capítulo IX

TRANSFERENCIA DEL CONTRATO DE TRABAJO

A — NOVACION SUBJETIVA
DEL CONTRATO DE TRABAJO

§ 49.	Introducción -----	589
§ 50.	Antecedentes nacionales e internacionales de la norma -----	594
	a) Disposiciones anteriores a la Ley de Contrato de Trabajo -----	594
	b) La Ley de Contrato de Trabajo -----	598
§ 51.	Novación subjetiva del contrato de trabajo -----	600
	a) Generalidades -----	600
	b) Terminología -----	603

B — TRANSFERENCIA DEL ESTABLECIMIENTO

§ 52.	Concepto -----	606
§ 53.	Delimitación del establecimiento y su diferenciación con la empresa -----	608
§ 54.	Distintos supuestos de transferencia. Clasificación -----	613
	a) Sucesión <i>mortis causa</i> -----	614
	b) Transferencia por actos entre vivos -----	619
	1. Transferencia definitiva -----	623
	2. Transferencia transitoria o precaria -----	625
	c) Supuestos particulares de transferencia -----	629
	1. Transferencia del fondo de comercio -----	629
	2. Licitación y concesión -----	630
	3. Subasta pública -----	635
	4. Transformación -----	636
	5. Fusión y escisión -----	637
	6. La quiebra del empleador -----	639
	d) Efectos de la transferencia del establecimiento -----	642
	1. Continuación de la relación de trabajo -----	643
	2. Obligaciones devengadas con anterioridad a la transferencia respecto a relaciones laborales vigentes al momento de la misma -----	647
	3. Obligaciones contraídas con trabajadores cuyos contratos de trabajo se extinguieron con anterioridad a la transferencia -----	649
	4. Obligaciones contraídas al momento de la transferencia. Posibilidad del trabajador de rescindir el contrato de trabajo fundado en justa causa -----	656
	5. Obligaciones contraídas con posterioridad a la transferencia -----	667
	6. Aspectos procesales de la transferencia del establecimiento -----	671

C — OTROS SUPUESTOS DE TRANSFERENCIA

§ 55.	Cesión de personal	676
§ 56.	Transferencia a favor del Estado	684
§ 57.	Privatizaciones	687
	a) Introducción	687
	b) Marco regulatorio	688
	c) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ..	690
	1. El fallo «Di Tullio»	690
	2. El fallo «Taschowsky»	697
	3. Los fallos «Saddakni» y «Manoilov»	700
	4. El fallo «Barrientos»	702
	d) Opinión de la doctrina	702

Capítulo X**LA SOLIDARIDAD EN EL NUEVO MARCO
DE LAS RELACIONES LABORALES**

§ 58.	Las transformaciones producidas y su incidencia en el derecho individual del trabajo	713
	a) Las fronteras de la dependencia	717
	b) La mutación del paradigma organizacional de la empresa	717
	c) Las relaciones interempresarias	719
§ 59.	La descentralización productiva	720
	a) La descentralización productiva como estrategia de organización empresarial	720
	b) Delimitación y concepto de descentralización productiva	722
	1. Diferencia con la tercerización	723
	2. Diferencia con la intermediación y la interposición	723
	3. Diferencia con la contratación y la subcontratación	725
	4. Diferencia con el <i>outsourcing</i>	725
	5. Concepto de descentralización productiva	726
	c) Caracteres	727
	d) Causas	732
	e) Clasificación	734
	f) Descentralización y concentración. Los grupos de empresas y la filialización	738
	g) Consecuencias	744
	h) La descentralización productiva y la Ley de Contrato de Trabajo	750
§ 60.	Las relaciones interempresarias y la solidaridad	753
§ 61.	Disparadores para un nuevo Derecho social	759
§ 62.	Conclusión	762
	Bibliografía general	765