

Carina V. Suárez

# EL DESPIDO

*Análisis jurídico y consecuencias prácticas*  
*Manual teórico-práctico de actuación profesional*

Cuestiones generales

El preaviso

Despido por justa causa

Despido injustificado y reparación tarifada art. 245 LCT

Extinción por causas atribuibles al empleador

Indemnización del daño moral por despido abusivo

Despido por causas ajenas a la voluntad de las partes

Fraude laboral y despido

Despido discriminatorio

Jurisprudencia

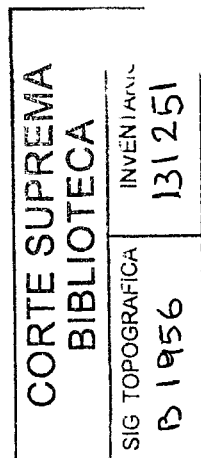
*Práctica:*

Liquidación por despido sin causa

Intercambios telegráficos y modelos de escritos judiciales

GARCÍA  ALONSO

BUENOS AIRES  
2013





## ÍNDICE GENERAL

### Capítulo 1 CUESTIONES GENERALES

1. EL DESPIDO. CONCEPTO Y DISTINCIONES .....	13
2. PROTECCIÓN CONTRA EL DESPIDO INJUSTIFICADO .....	14
a) Protección constitucional .....	14
b) Estabilidad Laboral .....	15
3. PRINCIPIO DE CONTINUIDAD, ESTABILIDAD Y DESPIDO .....	17
4. JURISPRUDENCIA	
a) Estabilidad relativa. Concepto. Art. 245, LCT .....	19
b) Protección a la estabilidad relativa. Despido docente escuela particular .....	19
c) Estabilidad relativa y nulidad del despido discriminatorio. Compatibilidad .....	20
d) Compatibilidad entre la nulidad del acto extintivo y el sistema de estabilidad relativa .....	20
e) Ruptura que excede el marco del sistema de estabilidad relativa. Acto nulo .....	21

### Capítulo 2 EL PREAVISO

1. CONCEPTO Y REGULACIÓN LEGAL .....	23
2. EFECTO DEL PREAVISO .....	24
3. PLAZOS .....	25
4. INDEMNIZACIÓN SUBSTITUTIVA .....	26
5. COMIENZO DEL PLAZO. INTEGRACIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN CON LOS SALARIOS DEL MES DEL DESPIDO .....	29
6. RETRACTACIÓN .....	30
7. FORMA ESCRITA COMO EL MODO DE OTORGAR Y PROBAR EL PREAVISO .....	32
8. RENUNCIA AL PLAZO FALTANTE .....	33
9. LICENCIA DIARIA PARA BUSCAR NUEVO .....	34



10. PREAVISO Y CASOS DE QUE SE HALLE SUSPENDIDA LA PRESTACIÓN DEL TRABAJO .....	35
a) Enfermedad y accidente .....	35
b) Suspensión por causas económicas .....	36
c) Vacaciones .....	36

Capítulo 3  
EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO  
POR EL EMPLEADOR POR JUSTA CAUSA

1. FUNDAMENTO NORMATIVO .....	39
2. LA INJURIA LABORAL .....	40
3. INJURIA LABORAL Y DESPIDO DIRECTO POR JUSTA CAUSA .....	41
4. TIPIFICACIÓN DE LA INJURIA LABORAL PARA DETERMINAR UN DESPIDO JUSTIFICADO .....	42
a) Contemporaneidad .....	43
b) Insistencia infractora si corresponde .....	44
c) Causalidad .....	44
d) Proporcionalidad .....	45
5. CAUSALES .....	46
a) Abandono de trabajo .....	48
b) Quebrantamiento del deber de fidelidad, la pérdida de confianza .....	50
c) Incumplimiento del deber de no concurrencia .....	52
d) Incumplimiento del deber de obediencia .....	54
e) Falta de higiene .....	55
f) Pérdida culpable de la habilitación requerida .....	56
g) Imputación de un delito .....	57
6. NOTIFICACIÓN DEL DESPIDO CAUSADO. INVARIABILIDAD DE LA CAUSA DE DESPIDO .....	60

Capítulo 4  
EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO POR EL  
TRABAJADOR POR CAUSAS ATRIBUIBLES AL EMPLEADOR

1. DESPIDO INDIRECTO. CONCEPTO .....	63
2. CAUSALES RESCISORIAS QUE HABILITAN AL TRABAJADOR A COLOCARSE EN SITUACIÓN DE DESPIDO .....	63
a) Alteración de las condiciones del contrato .....	64
1) <i>Cambio de tareas</i> .....	66
2) <i>Traslado del trabajador</i> .....	67

3) <i>Cambio de horario</i> .....	69
b) Transferencia del establecimiento .....	71
c) Atraso o falta de pago de la remuneración .....	73
d) Ejercicio abusivo de las facultades disciplinarias del empleador .....	75
e) Incumplimiento del deber de seguridad .....	79
f) Incumplimiento de dar trabajo .....	82
g) Suspensión dispuesta por el empleador que exceda del término legal, no aceptada .....	83

Capítulo 5  
REPARACIÓN TARIFADA ART. 245, LCT  
POR DESPIDO INJUSTIFICADO

1. LA INDEMNIZACIÓN POR ANTIGÜEDAD O DESPIDO .....	86
a) Tiempo de Servicio para el cálculo de la antigüedad .....	87
2. MEJOR REMUNERACIÓN. CASUÍSTICA .....	89
a) Comisiones .....	89
b) Viajantes y corredores .....	89
c) Incidencia del SAC. en la base de cálculo. Plenario 322 .....	89
d) Acumulación de la antigüedad ganada .....	90
e) Tiempo de servicio .....	90
3. BASE REMUNERATORIA .....	91
a) Tope mínimo .....	92
b) Tope máximo .....	92
c) Aplicación del fallo «Vizzoti» .....	94
4. TRABAJADORES COMPRENDIDOS EN CONVENIO COLECTIVO, SIN CONVENIO Y CON REMUNERACIONES VARIABLES .....	94

Capítulo 6  
INDEMNIZACIÓN DEL DAÑO MORAL POR DESPIDO ABUSIVO

1. PRINCIPIO GENERAL .....	97
2. ABUSO DE DERECHO Y DESPIDO ABUSIVO .....	98
Jurisprudencia .....	101
3. TEORÍA GENERAL DEL DERECHO DE DAÑOS POR HECHOS ILÍCITOS .....	102
4. EL DAÑO MORAL .....	104
a) Reparación pecuniaria por el daño extrapatrimonial. Sobre la procedencia del daño moral .....	106
b) La prueba del daño moral .....	107
5. PROCEDENCIA DEL DAÑO MORAL. CASUÍSTICA .....	109



a) Imputación de un delito .....	109
b) Publicidad del hecho injurioso .....	110
c) Acoso .....	111
d) Discriminación .....	112
e) Agresión .....	113

### Capítulo 7

#### DESPIDO POR CAUSAS AJENAS A LA VOLUNTAD DE LAS PARTES

1. DESPIDO POR FALTA DE TRABAJO .....	115
a) Texto normativo .....	115
b) Falta de trabajo. Concepto .....	115
c) Caracterización de la figura e interpretación acerca de la falta de responsabilidad del empleador .....	116
d) Carga de la prueba .....	118
2. CASUÍSTICA .....	118
a) Riesgo de la empresa .....	119
b) Disminución de los ingresos .....	119
c) Crisis económica general .....	120
d) Dificultades económicas del empleador .....	120
e) Desvinculación comercial con otra empresa .....	121
f) Venta de la unidad productiva .....	121
g) Falta de capacitación de los empleados ante los avances tecnológicos .....	121
3. DESPIDO POR FUERZA MAYOR .....	122
a) Concepto .....	122
b) Criterio de Interpretación .....	122
c) Carga de la prueba .....	123
4. CASUÍSTICA .....	123
a) Crisis del país .....	124
b) Transferencia del personal .....	124
c) Crisis económica nacional .....	125
d) Incapacidad sobreviniente del empleador .....	125
e) Reestructuración de la empresa .....	125

### Capítulo 8

#### FRAUDE LABORAL Y DESPIDO

1. EL FRAUDE LABORAL EN GENERAL .....	127
2. RENUNCIA BAJO AMENAZAS QUE ENCUBRE UN DESPIDO .....	130
3. RENUNCIA NEGOCIADA Y MUTO ACUERDO EXTINTIVO .....	134

4. DESPIDO REPRESALIA POR TRABAJO EN NEGRO .....	138
a) Trabajo registrado. Fundamento normativo .....	138
b) Registración obligatoria en la AFIP .....	140
c) Tipos de fraude e indemnizaciones (LNE) .....	142
d) Intimación previa y procedimiento .....	143
e) Despido posterior a la intimación e indemnización agravada ( <i>despido represalia</i> ) .....	144
f) Ley 25.323. Régimen indemnizatorio por falta o deficiente registración del empleo .....	145

### Capítulo 9

#### DESPIDO DISCRIMINATORIO. PANORAMA LEGISLATIVO ACTUAL, TENDENCIA JURISPRUDENCIAL Y SOLUCIONES PROPUESTAS

1. DEROGACIÓN DEL DESPIDO DISCRIMINATORIO POR LEY 25.877 .....	147
2. APLICACIÓN DE LA LEY 23.592 .....	148
a) El texto legal .....	148
b) Sobre el fundamento de su aplicabilidad .....	149
3. LA PROBLEMÁTICA DE LA REINCORPORACIÓN DEL TRABAJADOR .....	149
a) El respeto a la libertad de contratar .....	149
b) Interpretación y aplicación .....	150
c) La solución propuesta desde la analogía .....	151
4. PROTECCIÓN ESPECIAL CONTRA EL DESPIDO DISCRIMINATORIO DE DETERMINADOS GRUPOS DE DE TRABAJADORES .....	152
a) Representantes gremiales .....	152
1. <i>Prohibición de despedir. Ley 23.551</i> .....	153
2. <i>Nulidad del despido y reinstalación. Indemnizaciones procedentes. Acumulación leyes 23.551 y 23.592</i> .....	154
3. <i>Jurisprudencia</i> .....	154
b) Mujeres por razones de maternidad .....	156
1. <i>Prohibición de trabajar. Conservación del Empleo</i> .....	156
2. <i>Despido por causa del embarazo. Presunción</i> .....	159

### Anexo 1 – Práctica

#### LIQUIDACIÓN POR DESPIDO SIN CAUSA, TELEGRAMAS LABORALES Y MODELOS DE ESCRITOS JUDICIALES

1. PRÁCTICA DE UNA LIQUIDACIÓN POR DESPIDO SIN CAUSA .....	169
2. INTRODUCCIÓN A LOS TELEGRAMAS LABORALES .....	170
a) Legislación .....	170
b) Cuestiones a tener presente en el intercambio telegráfico .....	171

## Anexo 2 - Jurisprudencia

A - DOCTRINA PLENARIOS CÁMARA NACIONAL  
DE APELACIONES DEL TRABAJO

1. Domicilio cerrado .....	171
2. Devuelto con aviso .....	173
3. Presunción Art. 57, LCT .....	173
4. Trabajador domiciliado fuera de reparto. Art. 63, LCT .....	173
5. Responsabilidad por el medio de comunicación elegido ....	173
6. Cambio de domicilio no comunicado .....	174
7. Casa deshabitada .....	174
8. Carga de conservar la copia del telegrama .....	175
9. Envío por tercera persona .....	175
10. Falta de chapa municipal .....	175
11. Falta de entrega. Zona de riesgo .....	175
12. Calidad de instrumento público del telegrama .....	176
c) Modelos de telegramas .....	176
1. Intercambio telegráfico ante negativa a dar tareas .....	176
2. Del trabajador ante despido verbal .....	177
3. Del trabajador ante trabajo no registrado. Ley 24.013 .....	177
4. Del empleador, despido justificado por concurrencia desleal .....	177
5. Del empleador, despido justificado por llegadas tarde .....	177
6. Despido justificado por ausencias injustificadas .....	177
7. Intercambio telegráfico inasistencia al trabajo .....	178
8. Despido justificado por injurias .....	178
9. Intercambio telegráfico invocación de injurias .....	178
10. Preaviso .....	178
11. Intercambio telegráfico ante renuncia obtenida bajo amenazas (con variantes) .....	179
12. Notifica embarazo .....	179
13. Solicita licencia por maternidad .....	180
14. Solicita reintegro por finalización de período de excedencia .....	180
15. Notificación de opción por la excedencia .....	180
16. Intima reintegro al trabajo .....	180
17. Intima pago salarios adeudados .....	180
18. Intima por abandono de tareas .....	180
19. Intima reintegro a las tareas por encontrarse en condiciones de trabajar .....	180
3. MODELOS DE DEMANDA Y CONTESTACIÓN .....	181
a) Demanda por Despido .....	181
b) Contesta Demanda por Despido .....	183

1. DESPIDO .....	185
a) Plenario N° 321. Cómputo de la antigüedad. Art. 253, LCT .....	185
b) Plenario N° 163. Delegado sindical, medida de acción directa ilícita, participación .....	185
c) Plenario N° 30. Despido indirecto. Pago de salarios .....	185
d) Plenario N° 310. Despido indirecto, aplicación de la duplicación art. 16 ley 25.561 .....	186
e) Plenario N° 25. Falta o disminución de trabajo, carga de la prueba .....	186
f) Plenario N° 88. Huelga ilegal .....	186
g) Plenario N° 272. Indemnización por matrimonio trabajador varón despedido .....	186
h) Plenario N° 302. Multa del art. 15 de la ley 24.013, módulo de cálculo .....	186
i) Plenario N° 313. Recargo art. 2 de la ley 25.323. Inaplicable a las indemnizaciones de relaciones regidas por la ley 12.908 ..	187
j) Plenario N° 320. Recargo art. 2 de la ley 25.323. Inaplicable a las indemnizaciones de relaciones regidas por ley 12.981 .....	187
k) Plenario N° 326. Recargo art. 2 de la ley 25.323. Procedencia respecto de relaciones reguladas por el Libro III del Código de Comercio y por la Ley 20.094 .....	187
2. INDEMNIZACIÓN POR ANTIGÜEDAD .....	187
a) Plenario N° 138. Cómputo del plazo del preaviso omitido .....	187
b) Plenario N° 218. Indemnización art. 266, LCT (t.o.), procedencia .....	188
c) Plenario N° 288. Indemnización art. 245, LCT (t.o.), módulo de cálculo .....	188
d) Plenario N° 322. Indemnización art. 245, LCT (t.o.), inclusión de la parte proporcional de SAC y bonificaciones anuales. Improcedencia .....	188
e) Plenario N° 321. Jubilado .....	188
3. INDEMNIZACIÓN POR DESPIDO .....	189
a) Plenario N° 298. Remuneraciones variables, no promediables .....	189
b) Plenario N° 310. Aplicación art. 16, ley 25.561 en los casos de despido indirecto .....	189
c) Plenario N° 314. Art. 16 ley 25.561, exclusión rubro art. 80, LCT (art. 45 ley 25. 345) en el cálculo de la duplicación .....	189

d) Plenario N° 316. Art. 16, ley 25.561, exclusión rubro art. 156, LCT en el cálculo de la duplicación ..... 189

e) Plenario N° 324. Derogación del incremento indemnizatorio art. 16, ley 25.561 ..... 190

**B - CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN**

a) Fallo «Vizzoti». Indemnización por despido. Tope indemnizatorio ..... 190

b) Fallo «Pellejero». Despido discriminatorio ..... 203

c) Fallo «Álvarez». Despido discriminatorio. Reinstalación del trabajador. Aplicación de la Ley 23.592 ..... 204

**C - CÁMARA NACIONAL DE APELACIONES DEL TRABAJO**

a) Fallo «Lugones». Despido discriminatorio por causa de embarazo. Reincorporación de la trabajadora y reparación de daños material y moral ..... 228

REG.	
CAT.	
CLASIF.	
CLASIF. ANAL.	