

CÓDIGO CIVIL
Y COMERCIAL
Y SU PROYECCIÓN
EN EL DERECHO
DEL TRABAJO



Director

JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

Autores

JORGE E. BERMÚDEZ - JUAN A. CONFALONIERI

HORACIO DE LA FUENTE - CARLOS A. ETALA

RICARDO FOGLIA - LORENZO P. GNECCO

HÉCTOR GUISADO - LILIANA LITTERIO

CARLOS A. LIVELLARA

JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

MIGUEL ANGEL PIROLO

Prólogo de JORGE H. ALTERINI

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo	VII

INTRODUCCIÓN

POR JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

.....	1
-------	---

CAPÍTULO I

EL DERECHO CIVIL COMO DERECHO COMÚN. DERECHO CIVIL Y DERECHO DEL TRABAJO. RELACIONES Y PROYECCIONES

POR HORACIO H. DE LA FUENTE

I. Derecho general, derecho común, derecho civil	13
II. Modos de aplicación del derecho civil supletorio	18
1. Aplicación supletoria y aplicación analógica	18
2. Doctrina y jurisprudencia. Nuestra posición	21
III. Cuándo procede la aplicación modificada del derecho civil supletorio	24
IV. La modificación del derecho civil supletorio como técnica de creación del Derecho. Importancia	27
V. Algunos ejemplos	29
VI. Conclusiones	34

CAPÍTULO II

EL DERECHO CIVIL Y EL DERECHO DEL TRABAJO

POR CARLOS ALBERTO LIVELLARA

I. Introducción	37
-----------------------	----

	Pág.
II. Autonomía del derecho del trabajo	38
III. El derecho civil como "derecho común"	41
IV. Modos de implementar la aplicación del derecho supletorio	43
1. Aplicación supletoria o directa del derecho civil	44
1.1. Límites	44
1.2. Supuestos de aplicación supletoria o directa	50
2. Aplicación analógica del derecho civil	110
V. Otros supuestos de aplicabilidad de normas civiles en el derecho del trabajo	114
VI. Consideraciones finales	116

CAPÍTULO III

LAS FUENTES DEL DERECHO DEL TRABAJO

POR JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

.....	119
I. Las fuentes según el Código Civil y Comercial	121
II. Las nuevas normas del Código Civil con proyección en el derecho del trabajo	125

CAPÍTULO IV

ASPECTOS GENERALES SOBRE LA LEY
Y EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS.

POR JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

I. La ley	145
II. Ejercicio de los derechos (arts. 9°, 10, 11, 12 y 13)	152

CAPÍTULO V

LOS DERECHOS PERSONALÍSIMOS DEL TRABAJADOR
EN EL NUEVO CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

POR JUAN ÁNGEL CONFALONIERI (H)

I. Introducción	157
-----------------------	-----

	Pág.
II. Metodologías en el tratamiento de los derechos personalísimos. Normas de incidencia en el derecho del trabajo	159
III. Terminología. Identificación de los derechos personalísimos. Relación con los derechos fundamentales	161
IV. La relación de trabajo como ámbito de posible vulneración de los derechos personalísimos al honor, a la intimidad y a la propia imagen del trabajador	163
V. Las consecuencias derivadas de la violación de un derecho personalísimo. El reclamo del trabajador	168

CAPÍTULO VI

LOS DERECHOS DE INCIDENCIA COLECTIVA EN EL ÁMBITO
DEL DERECHO DEL TRABAJO

POR JORGE RODRÍGUEZ MANCINI

.....	171
-------	-----

CAPÍTULO VII

PERSONAS JURÍDICAS, CONTRATOS ASOCIATIVOS
Y OTROS CONTRATOS DE EMPRESA EN EL NUEVO
CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL.
UNA VISIÓN DESDE EL DERECHO DEL TRABAJO

POR LORENZO P. GNECCO

I. Introducción	187
II. Personas jurídicas privadas	190
1. Un avance metodológico	190
2. Una actualización <i>prima facie</i> conveniente	192
3. Un contenido por momentos demasiado reglamentarista	193
4. Un ensanchamiento del rol estatal	195
5. Modificación del catálogo de personas jurídicas privadas y sujeto empleador	196
5.1. Comunidades indígenas	200
5.2. Simples asociaciones o "asociaciones simples"	201
5.3. Consorcios de propiedad horizontal	202
6. Régimen de responsabilidad	206
7. Ampliación del remedio del "disregard" o "inoponibilidad"	208

	Pág.
8. Otros acercamientos al derecho societario	216
9. Fundaciones.....	217
10. Posible proyección de la elaboración iuslaboralista referida al remedio de la "inoponibilidad"	218
III. los contratos asociativos	223
1. Regulación normativa en nuestro país. Antecedentes	226
2. La reforma introducida por el nuevo Código	229
3. Los contratos de sociedad y los contratos de cooperación. Antecedentes.....	232
4. Los contratos asociativos "no personificantes" en nuestro país....	237
5. La reforma introducida por el nuevo Código	241
IV. Agrupaciones de colaboración.....	243
V. Uniones transitorias	246
VI. Consorcios de cooperación	250
VII. El tratamiento en el derecho del trabajo de los contratos asociativos	253
1. Introducción. Los grupos de empresas.....	253
2. Finalidad.....	256
3. Duración.....	256
4. Los grupos de simetría o colaboración empresarial.....	256
4.1. La posible "subjetivización" en derecho del agrupamiento .	261
4.2. Responsabilidad	274
5. Consorcios de cooperación	275
6. Agrupaciones de colaboración.....	275
7. Uniones transitorias	279
7.1. En torno al representante de la UTE y su responsabilidad ...	289
VIII. Contrato de agencia	293
1. Introducción	293
2. Agencia	297
3. La actuación del agente comercial.....	301
4. Vinculación comercial o vinculación laboral.....	304
5. El criterio de la ajénidad de los riesgos como posible dato de delimitación. Insuficiencia	318
6. El criterio de la organización empresarial autónoma	322
IX. Contrato de concesión	328
1. Introducción	328
2. Tipos de concesión	332
2.1. Contrato de concesión pública y privada	332

	Pág.
2.2. Tipos de concesión privada	334
2.3. Otras clasificaciones.....	335
2.4. Concesión de espacio de uso.....	335
2.5. Concesión para la venta.....	337
2.6. Concesión para la prestación de servicios	338
3. Definición.....	339
4. Fundamento.....	340
5. Partes	340
6. Caracterización.....	341
7. El contrato de concesión como contrato con cláusulas normativas	342
8. Aplicación a otros contratos	343
9. Objeto	343
10. Plazo	344
11. Retribución.....	345
12. Exclusividad y no competencia	346
13. Obligación de suministro.....	347
14. Aproximación a otras figuras	348
15. Concesión y contrato de agencia.....	348
16. Semejanzas con la locación de obra	349
17. Aproximación con el contrato de locación de servicios y de trabajo	351
18. Problemática de la responsabilidad laboral del concedente	353
18.1. La relación concedente/concesionario	353
18.2. Los trabajadores del concesionario	356
19. Eventual relación de dominio y art. 31, LCT.....	368
X. Contrato de franquicia	375
1. Introducción	375
2. Definición legal del negocio jurídico	377
3. Partes	379
4. Objeto	380
5. Características.....	380
6. Posible configuración de responsabilidad laboral.....	381
6.1. La relación entre franquiciante y franquiciado.....	386
6.2. La relación del franquiciante con los dependientes del franquiciado y otros terceros	387
6.3.	388
7. Posible responsabilidad del franquiciante frente a los trabajadores del franquiciado.....	389

	Pág.
7.1. Responsabilidad directa.....	389
7.2. Responsabilidad solidaria o refleja.....	391
8. La hipótesis de provisión de personal.....	415
9. La hipótesis de los grupos de empresas o conjunto económico ...	416
9.1. Contrato de franquicia y relaciones empresariales de dominio.....	417
9.2. Grupos de dominio y art. 31 de la LCT.....	419
9.3. La extensión del concepto de dominio a las hipótesis de franquicia.....	427
XI. Consideraciones finales.....	432

CAPÍTULO VIII

HECHOS Y ACTOS JURÍDICOS

POR HÉCTOR C. GUIADO

I. Introducción.....	435
II. Conceptos fundamentales.....	436
III. Manifestaciones de la voluntad.....	439
IV. Vicios de la voluntad.....	446
V. Objeto del acto jurídico.....	450
VI. Causa del acto jurídico.....	452
VII. Forma y prueba del acto jurídico.....	454
1. Libertad de formas y formas impuestas.....	454
2. Expresión escrita.....	457
3. Instrumentos públicos.....	459
4. Instrumentos privados y particulares no firmados.....	462
5. Contabilidad y estados contables.....	466
VIII. Vicios de los actos jurídicos.....	468
1. Lesión.....	468
2. Simulación.....	470
3. Fraude.....	471
IX. Modalidades de los actos jurídicos.....	472
1. Condición.....	473
2. Plazo.....	475
3. Cargo.....	476
X. Representación.....	477

	Pág.
XI. Ineficacia de los actos jurídicos.....	478
1. La ineficacia y sus variedades.....	478
2. Nulidad.....	479
3. Inoponibilidad.....	485

CAPÍTULO IX

OBLIGACIONES. TASA DE INTERÉS. OBLIGACIONES EN MONEDA EXTRANJERA. OBLIGACIONES DE HACER Y NO HACER

POR RICARDO A. FOGLIA

I. Introducción.....	487
1. Obligaciones: su origen y evolución.....	487
2. Concepto de obligación.....	489
3. La estructura del plexo obligacional en el Código Civil aprobado por ley 340.....	491
4. La estructura del plexo obligacional en el Código Civil aprobado por ley 26.994.....	496
II. Obligaciones de dar sumas de dinero. El quid de la tasa de interés....	501
1. Estructura de las obligaciones de dar según el Código Civil ley 26.994.....	501
2. Las obligaciones de dar. Concepto y clasificación.....	502
3. El dinero. Tesis sobre su valor.....	504
4. Deudas de valor y deudas de dinero.....	505
5. Obligaciones de dar sumas de dinero nacional y extranjero.....	508
5.1. Obligaciones de dar sumas de dinero que no son de curso legal.....	509
5.2. Obligaciones de dar sumas de dinero que son de curso legal.....	511
6. La tasa de interés.....	513
III. Obligaciones de hacer y no hacer.....	516
1. Estructura de esas obligaciones en los Cód. Civil, ley 340 y ley 26.994.....	516
2. Obligaciones de hacer.....	517
2.1. Concepto.....	517
2.2. Especies.....	517
2.3. Obligación de hacer de sola actividad.....	518
2.4. Obligación de hacer de resultado sin obligación (garantía) de eficacia del mismo.....	519

	Pág.
2.5. Obligación de hacer de resultado con obligación de eficacia (garantía) del mismo	519
2.6. Cumplimiento espontáneo.....	519
2.7. Incumplimiento.....	520
2.8. Cumplimiento por un tercero.....	522
2.9. La cuestión del certificado de trabajo.....	523
3. Obligaciones de no hacer.....	524
IV. Obligaciones divisibles e indivisibles	525
1. Una precisión preliminar. Sujeto plural. Divisibilidad/indivisibilidad y mancomunación simple y solidaria.....	525
2. La naturaleza física de la prestación como elemento distintivo de las obligaciones divisibles e indivisibles.....	527
3. Efectos de la divisibilidad e indivisibilidad	531
3.1. Cuestión de obligación en las obligaciones divisibles.....	531
3.2. Cuestión de obligación en las obligaciones indivisibles	534
3.3. Cuestión de contribución en las obligaciones divisibles e indivisibles	536
V. Obligaciones de sujeto plural. Obligaciones simplemente mancomunadas y solidarias	537
1. Introducción	537
2. Obligaciones simplemente mancomunadas.....	538
VI. Obligaciones solidarias.....	540
1. El Código Civil ley 340	540
2. Su ubicación en el Código Civil ley 26.994	541
3. Concepto de las obligaciones solidarias. Definición legal	541
4. Naturaleza jurídica de la solidaridad	542
5. Caracteres de la solidaridad.....	544
6. Tipos de solidaridad	544
7. Fuentes de la solidaridad	545
8. La solidaridad debe ser expresa	546
9. Interpretación restrictiva de la solidaridad	547
10. Defensas	547
11. Cosa juzgada	548
12. Efectos de la solidaridad	549
12.1. Solidaridad externa	549
12.2. Relaciones internas:	553
13. El impacto del nuevo Código Civil ley 26.994 en materia de obligaciones solidarias en el derecho del trabajo.....	556
VII. Rendición de cuentas.....	557

CAPÍTULO X

PRECONTRACTUALIDAD. SUSPENSIÓN DEL CUMPLIMIENTO.
CONTRATOS DE SERVICIOS

POR MIGUEL ÁNGEL PIROLO

I. Introducción	559
II. Delimitación de las cuestiones que se han de analizar en este capítulo.....	561
III. "Tratativas contractuales" (precontractualidad: arts. 990 a 993)	561
1. La precontractualidad en el derecho del trabajo	564
2. Principios que rigen la etapa precontractual del contrato de trabajo	565
2.1. Principio de libre contratación y elección	565
2.2. Principio de buena fe	566
2.3. Principio de intimidad del trabajador. Los datos sensibles ..	567
2.4. Principio de no discriminación.....	570
3. La reparación derivada de la frustración de la celebración del contrato	582
4. El contrato de trabajo sin relación. Distinción con la etapa precontractual	585
5. El deber de confidencialidad y las cartas de intención en la etapa precontractual.....	587
IV. Suspensión del cumplimiento (<i>exceptio non adimpleti contractus</i>)... ..	591
1. Su regulación expresa en el nuevo Código	591
2. Algunas reflexiones acerca del instituto	593
3. Supuestos en los que se admite la excepción. Recaudos y consecuencias.....	595
4. La "tutela preventiva" del art. 1032 del nuevo Código. Su alcance en el contrato de trabajo	603
V. Contratos de obra y de servicios	605
1. Vigencia del contrato de "locación" de servicios y de obra. Su regulación en el nuevo Código	605
2. Contrato de servicios y de obra y el contrato de trabajo. Distinción. Consideración de algunos supuestos.	606

CAPÍTULO XI

LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL NUEVO CÓDIGO
CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN Y SU INCIDENCIA
EN EL DERECHO DEL TRABAJO. DAÑOS.
LA ACCIÓN PREVENTIVA

POR CARLOS ALBERTO ETALA

I. La responsabilidad civil en el Código Civil y Comercial	613
1. Introducción	613
2. Rasgos generales de la responsabilidad civil en el nuevo Código Civil y Comercial	616
3. Las tres funciones de la responsabilidad civil	618
3.1. Función preventiva	618
3.2. Función moderadora de la punición excesiva	619
3.3. Función resarcitoria	619
4. Antijuridicidad y justificación	620
5. Factores de atribución de responsabilidad	621
6. Relación de causalidad	624
7. Previsibilidad contractual	625
8. Eximentes de responsabilidad	625
8.1. Hecho del damnificado	626
8.2. El caso fortuito o fuerza mayor	626
8.3. El hecho de un tercero	626
8.4. La imposibilidad de cumplimiento	626
9. Prueba de los factores de atribución y de los eximentes	627
10. El daño resarcible	628
11. La indemnización	629
11.1. Requisitos	629
11.2. Legitimación del reclamante en las consecuencias no patrimoniales	629
11.3. Indemnización por lesiones o incapacidad física o psíquica	630
11.4. Indemnización por fallecimiento	630
11.5. Atenuación de la responsabilidad	631
11.6. Curso de los intereses	631
12. La reparación plena	631
13. Dispensa anticipada de la responsabilidad	632
14. Responsabilidad directa	632
15. Responsabilidad del principal por el hecho del dependiente	633

16. Responsabilidad derivada de la intervención de cosas y ciertas actividades	633
II. Aplicabilidad de las normas del código a las relaciones y situaciones laborales	634
1. Incidencia del derecho civil en el derecho del trabajo	634
2. La función preventiva de la responsabilidad civil y su aplicación a las relaciones laborales	635
2.1. Deber de seguridad del empleador	637
2.2. La acción preventiva	640
2.3. La llamada "suspensión indirecta", retención de tareas o excepción de incumplimiento contractual	641
2.4. La excepción de incumplimiento contractual en el derecho colectivo del trabajo	651
3. Remisión directa de normas	652
3.1. Los efectos del contrato sin relación de trabajo	652
3.2. La ruptura anticipada de un contrato a plazo fijo	656
3.3. Remisión del art. 97, LCT	663
3.4. Remisión implícita del art. 76, LCT	663
4. Responsabilidad del trabajador	666
4.1. El concepto de dolo y de culpa grave	667
4.2. Prueba del dolo o culpa grave	668
4.3. Prueba del daño	668
4.4. Acción judicial del empleador	669
4.5. Imprudencia de la compensación	670
5. Reparación tarifada y daños mayores	671
5.1. Validez constitucional de un régimen de tarificación	673
5.2. Resarcimiento de daños mayores	673
5.3. Aplicación jurisprudencial de daños mayores	677
III. Reparación plena de los daños derivados de accidentes de trabajo y enfermedades profesionales	685
1. Evolución legislativa	685
2. Limitación de la acción civil	690
3. Fuentes de la responsabilidad del empleador	695
4. Responsabilidad por el riesgo de la cosa	695
5. Los daños sujetos a reparación	697
6. Determinación del daño moral	700
7. Cuantificación del daño	701
8. Responsabilidad solidaria de la ART	710

	Pág.
9. Sometimiento al procedimiento de la LRT y acción de derecho común.....	713
10. Conclusiones finales.....	715
IV. Bibliografía.....	716

CAPÍTULO XII

LA PRESCRIPCIÓN Y LA CADUCIDAD EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN Y EL DERECHO DE TRABAJO

POR CARLOS ALBERTO ETALA

I. La prescripción.....	725
1. Introducción.....	725
2. Carácter de orden público.....	726
3. Sujetos.....	727
4. Renuncia.....	727
5. Invocación de la prescripción.....	728
6. Pago espontáneo.....	728
7. Modificación de los plazos por ley posterior.....	728
8. Suspensión de la prescripción.....	728
9. Suspensión por interpelación fehaciente.....	728
10. Suspensión por pedido de mediación.....	729
11. Interrupción de la prescripción.....	729
12. Dispensa de la prescripción.....	731
13. Plazos de prescripción.....	732
14. Comienzo del cómputo.....	733
II. La caducidad.....	734
III. Bibliografía.....	737

CAPÍTULO XIII

DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO DEL TRABAJO

POR GUSTAVO FERRANTE

.....	739
I. Contratos de trabajo con elementos internacionales: distintos su- puestos.....	745
1. Introducción.....	745

	Pág.
1.1. Contratación de trabajadores en Argentina para desempe- ñarse en el exterior.....	745
1.2. La contratación de trabajadores en el exterior para desem- peñarse en Argentina.....	749
1.3. Las transferencias desde la Argentina hacia el exterior.....	750
1.4. Transferencias de trabajadores desde el exterior hacia la Argentina.....	753
1.5. La prestación simultánea de servicios para empresas de un mismo grupo económico, cuando uno de los lugares de ejecución es Argentina.....	754
1.6. Prestaciones de servicios eventuales en Argentina por em- pleados contratados por empresas domiciliadas en el exte- rior.....	756
2. Conclusiones.....	757

CAPÍTULO XIV

FAMILIA

POR LILIANA HEBE LITTERIO

I. Presentación del tema.....	759
II. Protección del matrimonio.....	763
1. Ampliación gradual de los alcances del principio de no discrimi- nación en el trabajo por "razones de sexo".....	763
2. Prohibición del despido por matrimonio.....	765
3. Alcances de la protección respecto del trabajador varón.....	766
4. Efectos de la protección en los casos de matrimonios igualitarios y transgénero.....	770
III. Beneficiarios de la indemnización por muerte del trabajador.....	772
1. Distintas situaciones.....	772
2. Integrantes de las uniones convivenciales.....	773
3. Trabajadores solteros y viudos.....	775
4. Trabajadores divorciados y separados de hecho.....	778
5. Beneficiarios con derecho directo a créditos originados en la muerte del trabajador.....	780
IV. Licencia por fallecimiento del cónyuge o conviviente.....	781
V. Filiación y licencias.....	782
1. Tipos de filiación.....	782
2. Licencias laborales diferentes para el padre y la madre.....	784

	Pág.
3. Licencias por maternidad y paternidad en los distintos tipos de filiación	785
3.1. Filiación por naturaleza	785
3.2. Filiación por adopción	785
3.3. Filiación mediante técnicas de reproducción humana asistida	786
3.4. Adaptación de las licencias tradicionales a las situaciones nuevas.....	803
VI. Niñez y adolescencia.....	804
1. Protección integral	804
2. Menores o niños y adolescentes.....	805
3. Capacidad progresiva.....	806
4. Capacidad laboral de las personas de dieciséis a dieciocho años.	810
5. Capacidad laboral de las personas menores de dieciocho años con título habilitante	813
6. Capacidad de las personas menores para disponer y administrar el producido del trabajo	815
7. Capacidad laboral de las personas emancipadas por matrimonio	816
8. Capacidad laboral plena	818
VII. Conclusiones	818

CAPÍTULO XV

LOS PRIVILEGIOS LABORALES Y EL NUEVO CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

POR JORGE E. BERMÚDEZ

821

CAPÍTULO XVI

LA REFORMA POR EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL A LA LEY DE SOCIEDADES Y SU PROYECCIÓN EN EL DERECHO DEL TRABAJO

POR JORGE E. BERMÚDEZ

831