

Responsabilidad solidaria en el contrato de trabajo

■ Análisis bajo el Código Civil y Comercial de la Nación

Solidaridad laboral: incidencia de los contratos asociativos. Interrelación, intermediación e interposición de personas. Agencias de colocación y de servicios eventuales. Cesión total o parcial y transferencia del establecimiento. Contratación y subcontratación. Tercerización. Pluriempleador. Responsabilidad de los miembros y representantes de sociedades comerciales y de personas jurídicas que no son sociedades

■ Prólogo de Estela M. Ferreirós



trabajo
y seguridad social

1

Julio A. Grisolia
dirección



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Palabras previas	9
Prólogo	15
Abreviaturas	27

Capítulo I

La solidaridad en general

§ 1. Concepto	31
§ 2. Antecedentes históricos	33
§ 3. Caracteres de la solidaridad	35
§ 4. Fuentes	36
§ 5. Fundamento	38
§ 6. Finalidad	38
§ 7. Prueba de la solidaridad	39
§ 8. Renuncia de la solidaridad	39
§ 9. Defensas	40
§ 10. Efectos de la solidaridad	40
a) Solidaridad activa	40
1. Efectos principales	41
2. Efectos secundarios	41
3. Efectos en la relación interna	42
b) Solidaridad pasiva	43
1. Efectos principales	43
I. Derecho al cobro total	43
II. Extinción de la obligación por pago u otro medio equivalente	44
2. Efectos secundarios	44
3. Efectos en la relación interna	45

Capítulo II

La solidaridad en el Derecho del trabajo

§ 11. Introducción	47
§ 12. Finalidad de la solidaridad en el Derecho del trabajo	49

§ 13. Caracteres de la solidaridad en el Derecho del trabajo	50
§ 14. Efectos de la solidaridad en el Derecho del trabajo	53
a) Efectos principales	53
1. Derecho al cobro total	53
I. Teorías que niegan la posibilidad de demandar al deudor solidario, si no se demandó al empleador	53
II. Teorías que admiten la posibilidad de demandar conjunta o indistintamente al deudor solidario y al principal	56
III. El plenario 309 de la CNAT	59
IV. Nuestra opinión	65
2. Extinción por pago u otro medio equivalente	70
b) Efectos secundarios	73
c) Acciones internas o de regreso	74
§ 15. La solidaridad en las normas laborales	76
a) La solidaridad en la Ley de Contrato de Trabajo	76
b) La solidaridad en los estatutos profesionales	77
1. Trabajo a domicilio. Ley 12.713	77
2. Jugador de fútbol profesional. Leyes 20.160 y 24.622	78
3. Estatuto del Periodista Profesional. Ley 12.908	79
4. Estatuto del Empleado Administrativo de Empresas Periodísticas. Decr.-ley 13.839/46, ratificado por ley 12.921	79
5. Estatuto de los Trabajadores de la Construcción. Ley 22.250	80
6. Estatuto de los Trabajadores Agrarios	81
Capítulo III	
Interposición y mediación	
§ 16. Introducción	83
§ 17. Fraude	85
§ 18. Simulación	87
§ 19. Interposición, intermediación e interrelación	88
a) Introducción	88
b) Distinción semántica	89
c) Distinción jurídica	89
d) Distinción fáctica	92
§ 20. Regla general. Art. 14 de la LCT	93
a) Principio de primacía de la realidad	93
b) Distintos supuestos de interposición contemplados por el art. 14 de la LCT	94
1. Interposición del dependiente	95
2. Interposición de personas físicas, testaferros u «hombres de paja» (no dependientes)	97
3. Interposición de personas jurídicas (falsas empresas)	98
4. Creación de una persona jurídica como mera pantalla para burlar la ley	102
§ 21. El art. 29 de la LCT. Mediación	103
§ 22. Qué se puede reclamar y relaciones internas entre las empresas	109
§ 23. El Plenario 323 de la CNAT («Vásquez c. Telefónica de Argentina S.A.»)	113

Capítulo IV

Las empresas de servicios eventuales.**Las agencias de colocación y selectoras de personal**

§ 24. Las agencias de colocación	119
a) Introducción	119
b) Los convenios de la OIT y el Derecho comparado	121
c) La regulación en nuestro país	123
§ 25. Las selectoras de personal	126
§ 26. Las empresas de servicios eventuales	128
a) Antecedentes legislativos internacionales	128
1. Convenio 181 de la OIT	129
2. Las consecuencias normativas del Convenio	132
b) La situación legislativa en nuestro país	135
1. Introducción	135
2. El decreto 2491/80	137
3. El decreto 1455/85	138
4. Los decretos 342/92 y 951/99	141
5. Régimen actual	141
I. Concepto y delimitación	143
II. Requisitos para funcionar y contratar	143
II.1. Habilitación administrativa	150
II.2. Cubrir necesidades eventuales de las empresas usuarias	156
II.3. Incumplimiento de los requisitos	163
II.4. El plenario «Vásquez» y el art. 13 del decreto 1694/06	165
II.5. Jurisprudencia posterior al plenario «Vásquez»	169
III. Relaciones entre las partes	169
III.1. Interrelación triangular	169
III.2. Relación entre la empresa de servicios eventuales y sus trabajadores	176
III.3. Relación entre la empresa usuaria y los trabajadores proporcionados por la empresa de servicios eventuales	180
III.4. Relación entre la empresa usuaria y la empresa de servicios eventuales	182
III.5. Observatorio de Buenas Prácticas	182

Capítulo V

Cesión total o parcial.**Contratación y subcontratación**

§ 27. Análisis preliminar	185
§ 28. Delimitación del ámbito de aplicación del art. 30 de la LCT	185
a) Cesión total o parcial	185
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	190
1. Contratación y subcontratación	191

2. La problemática conceptual de la subcontratación	193
3. Contratación vertical y horizontal	197
4. Actividad principal y actividad secundaria	199
I. Posición amplia	199
II. Posición estricta	202
III. Nuestra posición	204
IV. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	211
IV. 1. «Rodríguez, Juan R. c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otro». Sus consecuencias jurídicas	211
IV. 2. «Luna, Antonio R. c. Agencia Marítima Rigel S.A. y otros»	212
IV. 3. «Gauna, Tolentino y otros c. Agencia Marítima Rigel S.A. y Nidera Argentina S.A. y otros»	216
IV. 4. «Sandoval, Daniel Orlando y otro c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otros»	218
IV. 5. «Méndez, Oscar Cleofé c. Seven Up Concesiones S.A. y otra»	220
IV. 6. «Vuoto, Vicente y otro c. Compañía Embotelladora Argentina S.A. y otros»	221
IV. 7. «Benítez, Julio Daniel y otros c. Empresa Compañía Argentina de Petróleo S.A. y otra»	222
IV. 8. «Escudero, Segundo R. y otros c. Nueve A S.A. y otro»	224
IV. 9. «Dubo Pedernera, Carlos Alberto y otro c. Jozami, Alfredo y otro»	225
IV.10. «Barreto, Roberto Marcelo c. Instituto Rosenbuch S.A. y otro»	228
IV.11. «Fernández, Juan R. c. Buenos Aires Magic S.R.L. y otros»	229
IV.12. «Fiorentino, Roxana María Luján c. Socialmed y otro»	231
IV.13. «Robledo, Oscar c. Cordón Azul S.R.L. y otro»	233
IV.14. «Benítez, Horacio Osvaldo c. Plataforma Cero S.A. y otros»	234
IV.15. «Gómez, Claudia Patricia c. Saden S.A. y otro s/Despido»	236
V. Jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	238
■ <i>Reseña de fallos</i>	
1. Vigilancia	242
2. Limpieza	248
3. Gastronomía	251
4. Telefonía celular	255
5. Planes de ahorro	259
6. Fragmentación del proceso productivo	259
7. Varios	261
a. Productos alimenticios	261
b. Empresa de electricidad	262
c. Reposición de productos en un supermercado	262
d. Prestaciones médicas	262
e. Venta de gaseosas en un estadio deportivo	263
f. Servicio de cafetería en una agencia de noticias	264
g. Venta final de automotores	265
h. Empresa de ambulancias contratada por el INSSJP	265
i. Tendido de cable en una empresa de televisión por cable	265
j. Productor teatral y dueño del teatro	265
k. Prestadoras del Consejo del Menor y la Familia	266
l. Transporte	266
m. Actividad propia y específica	268
n. Empresa explotadora de taxis	270

n. Tareas de acondicionamiento de infraestructura para la provisión de agua potable	270
o. Empresa que traslada productos elaborados por otra	271
p. Establecimiento Cáritas	271
q. Franquicia	272
r. Servicios informáticos	274
s. Desmalezamiento y mantenimiento de caminos	275
t. Alquiler de local de un shopping	275
u. Fideicomiso	277
VI. Condena al Estado en los términos del art. 30 de la LCT	278
§ 29. La solidaridad antes de la reforma	285
Capítulo VI	
El art. 30 de la LCT a la luz de la reforma introducida por la ley 25.013	
§ 30. Antecedentes	287
§ 31. El art. 17 de la ley 25.013	289
§ 32. Análisis de la reforma	290
§ 33. Alcances de la responsabilidad solidaria después de la reforma	296
a) Tesis amplia	298
b) Tesis restrictiva	299
c) Tesis intermedia	301
§ 34. A quiénes se deben efectuar los reclamos	304
§ 35. Qué se puede reclamar	306
§ 36. Efectos de la solidaridad y relaciones internas entre las empresas	311
§ 37. La incidencia de la reforma en la ley 22.250	312
Capítulo VII	
Las empresas subordinadas y relacionadas.	
La figura del «pluriempleador»	
§ 38. Introducción	321
§ 39. Antecedentes y Derecho comparado	324
§ 40. Las empresas subordinadas y relacionadas	327
a) Regulación legal	327
b) La empresa, el empresario y el problema de la personalidad jurídica	328
c) El control de empresas y el conjunto económico de carácter permanente	329
1. El control societario	334
2. El conjunto económico	337
3. El control y el conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo	338
I. El control en la Ley de Contrato de Trabajo	343
II. El conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo	344
■ <i>Reseña de fallos</i>	344
III. La exigencia de la permanencia	349
IV. Maniobras fraudulentas y conducción temeraria	349

§ 41. La solidaridad en las sociedades subordinadas y relacionadas	355
§ 42. Aspectos procesales	357
§ 43. Pluriempleador	360
a) Conceptualización	360
b) Contratos asociativos	365
1. Agrupaciones de colaboración	365
2. La responsabilidad laboral de las uniones transitorias	367
I. Regulación legal de la unión transitoria	367
II. Los criterios jurisprudenciales en materia de trabajadores contratados por la UT	371
III. Nuestra opinión	374
3. Consorcios de cooperación	375

Capítulo VIII

Responsabilidad de los socios, directores, gerentes y administradores de sociedades comerciales

A — La persona jurídica y la limitación.

Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica

§ 44. Introducción	379
§ 45. Persona jurídica	380
a) Antecedentes	380
b) Naturaleza jurídica	381
1. Teoría de la ficción	381
2. Teorías negatorias de la personalidad	382
3. Teorías realistas	384
4. Teorías normativas	386
5. Utilidad de la clasificación	386
c) La persona jurídica en el Código Civil	387
d) La persona jurídica en la Ley de Sociedades Comerciales	388
§ 46. Limitación de la responsabilidad	390
a) Evolución histórica	390
b) Personalidad jurídica versus limitación de la responsabilidad	391
c) La limitación de la responsabilidad en la Ley General de Sociedades	393
§ 47. Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica	396
a) Concepto	396
b) La postura de Rolf Serick	398
c) Antecedentes en el Derecho comparado	399
d) Antecedentes nacionales	403
1. Legislativos	403
2. Jurisprudenciales	405
I. De la Corte Suprema de Justicia de la Nación y de otros fueros	405
II. Fuero del trabajo	406

B — Responsabilidad de los socios y controlantes de sociedades comerciales

§ 48. El art. 54, párr. 3° de la Ley General de Sociedades	411
a) Introducción	411
b) Análisis de diversas posturas interpretativas del art. 54 de la LGS	416
1. Tesis amplia	417
I. Interpretación doctrinaria	417
II. Interpretación jurisprudencial	420
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	420
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones	424
2. Tesis estricta	427
I. Interpretación doctrinaria	427
II. Interpretación jurisprudencial	436
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	436
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones	439
II.3. Primera aproximación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	441
II.4. El fallo de la CSJN «Palomeque, Aldo René c. Benemeth S.A. y otros»	443
II.5. El fallo de la CSJN «Daverede, Ana María c. Mediconex S.A. y otros»	444
c) Nuestra opinión	445
d) Aspectos procesales	450
1. Posibilidad de elección del deudor	450
2. Posibilidad de extender la condena en la etapa de ejecución	453
3. Prescripción	459

C — Responsabilidad de directores, gerentes y administradores de sociedades comerciales

§ 49. Alcances normativos y procesales	461
a) Regulación normativa	461
b) Análisis de diversas posturas	465
1. Interpretación doctrinaria	465
2. Interpretación jurisprudencial	468
I. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	468
I.1. Tesis amplia	468
I.2. Tesis estricta	471
II. Corte Suprema de Justicia de la Nación	474
II.1. «Carballo, Atilano c. Kanmar S.A. (en liquidación) y otros»	474
II.2. «Tazzoli, Jorge A. c. Fibracentro S.A. y otros»	476
c) Nuestra opinión	476
d) Aspectos procesales de la responsabilidad de los directores, gerentes, administradores y representantes de sociedades comerciales	482
e) Responsabilidad de los integrantes y representantes de personas jurídicas que no son sociedades comerciales	483
1. Jurisprudencia anterior al Código Civil y Comercial	483
2. La reforma introducida por el Código Civil y Comercial	486

Capítulo IX
**Transferencia del contrato
 de trabajo**

A — Novación subjetiva del contrato de trabajo

§ 50. Introducción	491
§ 51. Antecedentes nacionales e internacionales de la norma	495
a) Disposiciones anteriores a la Ley de Contrato de Trabajo	498
b) La Ley de Contrato de Trabajo	500
§ 52. Novación subjetiva del contrato de trabajo	500
a) Generalidades	502
b) Terminología	502

B — Transferencia del establecimiento

§ 53. Concepto	504
§ 54. Delimitación del establecimiento y su diferenciación con la empresa	505
§ 55. Distintos supuestos de transferencia. Clasificación	511
a) Sucesión <i>mortis causa</i>	515
b) Transferencia por actos entre vivos	518
1. Transferencia definitiva	520
2. Transferencia transitoria o precaria	523
c) Supuestos particulares de transferencia	523
1. Transferencia del fondo de comercio	524
2. Licitación y concesión	527
3. Subasta pública	528
4. Transformación	530
5. Fusión y escisión	531
6. La quiebra del empleador	534
d) Efectos de la transferencia del establecimiento	534
1. Continuación de la relación de trabajo	538
2. Obligaciones devengadas con anterioridad a la transferencia respecto a relaciones laborales vigentes al momento de la misma	538
3. Obligaciones contraídas con trabajadores cuyos contratos de trabajo se extinguieron con anterioridad a la transferencia	539
4. Obligaciones contraídas al momento de la transferencia. Posibilidad del trabajador de rescindir el contrato de trabajo fundado en justa causa	545
5. Obligaciones contraídas con posterioridad a la transferencia	554
6. Aspectos procesales de la transferencia del establecimiento	557

C — Otros supuestos de transferencia

§ 56. Cesión de personal	562
§ 57. Transferencia a favor del Estado	568
§ 58. Privatizaciones	571
a) Introducción	571
b) Marco regulatorio	572

c) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	573
1. El fallo «Di Tullio»	573
2. El fallo «Taschowsky»	579
3. Los fallos «Saddakni» y «Manoilov»	582
4. El fallo «Barrientos»	583
d) Opinión de la doctrina	583

Capítulo X

**La solidaridad en el nuevo marco
 de las relaciones laborales**

§ 59. Las transformaciones producidas y su incidencia en el derecho individual del trabajo	589
a) Las fronteras de la dependencia	592
b) La mutación del paradigma organizacional de la empresa	593
c) Las relaciones interempresarias	594
§ 60. La descentralización productiva	595
a) La descentralización productiva como estrategia de organización empresarial	595
b) Delimitación y concepto de descentralización productiva	596
1. Diferencia con la tercerización	597
2. Diferencia con la intermediación y la interposición	597
3. Diferencia con la contratación y la subcontratación	599
4. Diferencia con el <i>outsourcing</i>	599
5. Concepto de descentralización productiva	600
c) Caracteres	600
d) Causas	605
e) Clasificación	606
f) Descentralización y concentración. Los grupos de empresas y la filialización	610
g) Consecuencias	614
h) La descentralización productiva y la Ley de Contrato de Trabajo	619
§ 61. Las relaciones interempresarias y la solidaridad	621
§ 62. Disparadores para un nuevo Derecho social	626
§ 63. Conclusión	628

Anexo

Cuadro de concordancias de normas

-----	631
-------	-----

Bibliografía general