

ERNESTO EDUARDO MARTORELL
GASTÓN FEDERICO MARTORELL



COVID-19 (“CORONAVIRUS”) Y EMPRESA

PROBLEMÁTICA LABORAL,
SOCIETARIA Y CONCURSAL

| | |
|-----------------------------|------------|
| CORTE SUPREMA BIBLIOTECA | |
| SIG. TOPOGRAFICA | INVENTARIO |
| D 3695 | 150489 |

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 – Tel. (0342) 401-9300 – S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

| | |
|---------------------------------|----|
| ERNESTO EDUARDO MARTORELL | 9 |
| GASTÓN FEDERICO MARTORELL | 10 |
| PRÓLOGO | 11 |

CAPÍTULO PRIMERO

EL COVID-19 O “CORONAVIRUS”

| | |
|---|----|
| I. ¿Qué es el COVID-19 o “coronavirus”? | 17 |
| II. ¿Qué repercusiones comunitarias causa el COVID-19? | 20 |
| III. Coronavirus y economía. Situación de la República Argentina al arribo de la pandemia | 20 |
| IV. El coronavirus en la República Argentina: ¿cómo tratarlo a nivel económico-social? | 29 |
| 1. Capitalismo y coronavirus. | 35 |
| 2. Capitalismo y “economía popular” (?) | 39 |
| 3. Las políticas de “ <i>shock</i> sanitario” y los países de América Latina | 41 |
| V. El COVID-19 y sus efectos ante el universo jurídico | 45 |

CAPÍTULO SEGUNDO

EMPRESA Y SOCIEDAD

| | |
|---|----|
| I. Introducción | 47 |
| 1. Importancia de la temática de la empresa | 47 |

| | |
|---|-----|
| II. Orígenes de la noción de empresa. | |
| Concepto económico y jurídico..... | 50 |
| 1. Orígenes | 50 |
| 2. Concepto económico y jurídico | 51 |
| III. La empresa como comunidad de trabajo..... | 53 |
| IV. Las teorías que han impactado en la noción de empresa: su consideración a partir del particular momento que vive el mundo y la República Argentina. Riesgos | 58 |
| I. La teoría de la institución..... | 62 |
| 1.1. Penetración de la teoría de la institución en el Derecho del Trabajo | 65 |
| 1.2. Penetración en el Derecho sudamericano | 67 |
| 2. La concepción institucional de la empresa como sustento del autoritarismo. Algunos ejemplos | 71 |
| 2.1. España | 74 |
| 2.2. Italia | 78 |
| 2.3. Estados Unidos de América..... | 80 |
| 2.4. Situación de la República Argentina | 83 |
| V. Tratamiento de la empresa en la Ley de Contrato de Trabajo..... | 85 |
| VI. La teoría de la continuación de la empresa | 89 |
| VII. La sociedad comercial..... | 96 |
| 1. Evolución del concepto de sociedad | 96 |
| 2. Realidad societaria mundial..... | 103 |
| 3. La realidad societaria argentina de nuestros días. Crisis y “desnacionalización” empresaria | 109 |
| 4. La personalidad jurídica de las sociedades: “el crepúsculo de los mitos”..... | 113 |
| 5. “Persona”, “personalidad” y “entidades” en general..... | 117 |
| 6. De la causa del contrato y del carácter de la relación asociativa | 121 |
| 7. ¿Qué cosa es la sociedad? | 124 |
| 8. La concepción “desmitificadora” de la sociedad y de la personalidad jurídica | 127 |
| 9. Tratamiento de la persona jurídica en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación..... | 130 |

CAPÍTULO TERCERO
PROBLEMÁTICA LABORAL /

| | |
|---|-----|
| | 137 |
| I. Un primer acercamiento al tema del Derecho del Trabajo, las relaciones laborales y el impacto de la pandemia..... | 138 |
| 1. Introducción..... | 138 |
| 2. Alcances poseídos por la normativa emergencial..... | 141 |
| 3. Deberes laborales vigentes | 144 |
| 4. Ámbito personal de aplicación de la normativa emergencial | 146 |
| 5. Peculiaridades propias del trabajo durante la crisis pandémica | 151 |
| 5.1. La jornada de trabajo..... | 151 |
| 5.2. La circulación del trabajador durante la cuarentena..... | 152 |
| 5.3. Características de la contratación durante la pandemia | 152 |
| 5.3.1. Transitoriedad del vínculo..... | 152 |
| 5.3.2. Esquema remuneratorio..... | 153 |
| 5.4. ¿Existen “excepciones a la excepción”?..... | 153 |
| 5.5. <i>Case</i> del teletrabajo..... | 157 |
| 5.6. El deber de seguridad durante la cuarentena..... | 159 |
| 5.7. Extensión del deber de suspensión de tareas a otras figuras del universo del trabajo | 159 |
| 5.8. La remuneración, las cargas sociales y los demás rubros durante la veda..... | 160 |
| II. La llamada responsabilidad civil | 161 |
| 1. Introducción..... | 161 |
| 2. Deuda y responsabilidad | 162 |
| 3. Los presupuestos de la responsabilidad civil | 163 |
| 4. Primera aproximación al tema del caso fortuito y la fuerza mayor | 165 |
| 5. La teoría de la imprevisión | 168 |
| III. El tratamiento de la fuerza mayor y de la falta o disminución del trabajo por el Derecho argentino | 173 |
| 1. Período anterior al año 1974..... | 173 |
| 1.1. Lo ocurrido antes de la sanción de la ley 11.729 | 173 |

| | |
|---|-----|
| 1.2. La ley 11.729..... | 174 |
| 1.3. El decreto 33.302/45 y la falta de trabajo..... | 177 |
| 1.4. Sobre un par de fallos..... | 177 |
| 2. La Ley de Contrato de Trabajo..... | 178 |
| 2.1. Versión originaria..... | 178 |
| 2.2. La reforma del año 1976..... | 180 |
| 2.3. Un debate “ochentoso” que sigue vigente (Martorell-Perugini-Ramírez Bosco)..... | 181 |
| IV. Coronavirus, fuerza mayor, falta o disminución de trabajo no imputable al trabajador. ¿Cómo se debe o se puede proceder hoy?..... | 183 |
| 1. Actualidad del debate..... | 183 |
| 2. Nuevamente sobre el concepto de “fuerza mayor”..... | 184 |
| 2.1. En Civil..... | 184 |
| 2.2. En Laboral..... | 186 |
| 3. Los pasos previos a seguir antes de suspender o despedir por las causales del artículo 247 de la LCT..... | 188 |
| 3.1. La suspensión del artículo 221 de la LCT..... | 189 |
| 3.1.1. El instituto de la suspensión laboral..... | 190 |
| 3.1.2. Caracteres de la suspensión..... | 190 |
| 3.1.3. Formalidades (y no tanto) de la suspensión..... | 193 |
| 3.2. Los despidos por fuerza mayor o por falta o disminución de trabajo no imputable al trabajador..... | 194 |
| 3.2.1. Introducción..... | 194 |
| 3.2.2. Formalidades (y no tanto) a que debe ajustarse el despido por aplicación del artículo 247 de la LCT..... | 196 |
| 4. El llamado “procedimiento preventivo de crisis”..... | 198 |
| 4.1. Orígenes. Concepto..... | 198 |
| 4.2. Aplicabilidad del “procedimiento preventivo de crisis” (PPC)..... | 199 |
| 4.3. ¿Se puede dejar de lado el “procedimiento de crisis” invocando la gravedad de la situación y/o imposibilidades de hecho?..... | 202 |

| | |
|--|-----|
| 5. El Decreto de Necesidad y Urgencia (DNU 329/2020) de Prohibición de Suspensiones y Despidos..... | 204 |
| 5.1. Efectos del DNU 329/2020..... | 205 |
| 5.2. Algunas cuestiones puntuales..... | 206 |

CAPÍTULO CUARTO
PROBLEMÁTICA SOCIETARIA

| | |
|---|-----|
| I. Aproximación general al tema..... | 211 |
| II. Nuevamente sobre la sociedad comercial. Estructura y funcionamiento. Parámetros de responsabilidad..... | 212 |
| 1. Estructura y funcionamiento. Directrices generales..... | 212 |
| 2. Los parámetros de juzgamiento del <i>management</i> corporativo..... | 215 |
| 2.1. El órgano y el hombre..... | 215 |
| 2.2. Parámetros de juzgamiento de los administradores sociales..... | 216 |
| 2.3. Parámetros de juzgamiento de los fiscalizadores sociales (síndicos y auditores)..... | 226 |
| III. Situaciones pasibles de problemática vinculada al coronavirus..... | 231 |
| 1. La falta de regularidad orgánica..... | 231 |
| 2. El no acogimiento o acogimiento tardío a planes de crisis..... | 236 |
| 2.1. En materia laboral..... | 236 |
| 2.2. En materia económico-financiera..... | 239 |
| 3. El no reconocimiento oportuno del estado de cesación de pagos..... | 240 |
| 4. El sacrificio de una sociedad afectada al coronavirus en beneficio de las restantes compañías del grupo económico..... | 241 |
| IV. El impacto de la crisis motivada por el COVID-19 sobre los balances de ejercicio..... | 243 |
| V. La aparición de un nuevo colectivo legitimado para accionar en materia mercantil: El Estado y los trabajadores perjudicados..... | 251 |

CAPÍTULO QUINTO
PROBLEMÁTICA CONCURSAL /

| | |
|---|-----|
| I. La temática concursal en el mundo..... | 253 |
| II. Breve referencia a las diferencias existentes entre el llamado “derecho de la ejecución colectiva” y el derecho de la ejecución individual..... | 255 |
| 1. Carácter universal de los procesos concursales. Principios que los rigen | 255 |
| 2. Diferencias existentes entre el llamado “derecho de la ejecución colectiva” y el derecho de la ejecución individual | 256 |
| III. La insolvencia. Operatividad de las figuras concursales | 258 |
| 1. Presupuestos de operatividad de los mecanismos concursales y paraconcursoales..... | 260 |
| 1.1. El presupuesto objetivo..... | 261 |
| 1.2. El presupuesto subjetivo | 263 |
| IV. Lo que se busca con los procesos concursales y paraconcursoales | 263 |
| 1. Lo genérico | 263 |
| 2. Lo específico | 265 |
| V. La empresa en crisis por el COVID-19 y el Derecho Concursal..... | 268 |
| 1. Encuadramiento claro en los “presupuestos” legales | 268 |
| 1.1. Situación de la empresa si se ha cumplido con todos los extremos previstos por el legislador emergencial para paliar la crisis sin resultado positivo..... | 268 |
| 1.2. Situación de la empresa que no ha cumplido con todos los extremos previstos por el legislador emergencial para paliar la crisis | 274 |
| 2. El pedido de propia quiebra..... | 274 |
| 3. Inminencia del dictado de nueva normativa emergencial..... | 276 |

CONCLUSIONES /

| | |
|-------|-----|
| | 281 |
|-------|-----|

ANEXOS

| | |
|---|---------|
| I. Digesto de emergencia sanitaria coronavirus COVID-19 | 291 |
| II. Decretos de Necesidad y Urgencia dictados por el Poder Ejecutivo. Reglamentación completa | 339 |
| III. Circulares y Comunicaciones con información y medidas adoptadas por el Banco Central de la República Argentina en tiempos de coronavirus | 379 |
| IV. Acordadas emitidas por la Corte Suprema de Justicia de la Nación en tiempos del COVID-19 | 386 |
| V. Jurisprudencia relativa al coronavirus | 389 |
| BIBLIOGRAFÍA | 391 |