

DANIELA FAVIER

Doctora en Ciencias Jurídicas y Sociales. Relatora de la Suprema Corte de Justicia de Mendoza.
Hizo el curso de especialización para expertos latinoamericanos en Derecho Laboral en la Universidad de Castilla la Mancha (Toledo -España). Profesora de grado, posgrado y doctorado invitada por varias Universidades nacionales. Miembro del Comité de la Comunidad para la Investigación y el Estudio Laboral y Ocupacional (CIELO - España). Miembro de la Asociación Nacional de Jueces y Juezas del Trabajo (ANJUT), de la Asociación de Magistrados de la Provincia de Mendoza, del Foro Federal (FOFETRA), del grupo de Estudio y ayuda Social (SPES) y miembro fundador de la Escuela Cordillerana de Derecho Laboral (ECODELAB)

DAÑOS PUNITIVOS

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

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

ÍNDICE SUMARIO

I

INTRODUCCIÓN

.....	9
-------	---

II

LOS DAÑOS PUNITIVOS. NOCIÓN. ORIGEN. EVOLUCIÓN

1. Los daños punitivos. Noción.	11
2. Origen. Evolución. Breve recorrido	13

III

LOS PAÍSES DEL "COMMON LAW". INGLATERRA Y ESTADOS UNIDOS

1. Inglaterra: los casos "Wilkes vs. Wood" (1763), "Huckle vs. Money" y "Rookes vs. Barnard" (1964).	15
2. Estados Unidos	17
a) Casos icónicos.	17
"Genay vs. Norris", 1780 (envenenamiento). "Coryell vs. Colbaugh", 1791 (rompimiento de promesas de esponsales). "Boston manufacturing Co. vs. Fiske" (vulneración de patentes).	18
"Day vs. Woodorth", año 1851 (Turbación).	19

b) Cambio de enfoque. Del castigo a la conducta de un individuo a la sanción a las grandes corporaciones	19
1) Casos icónicos	19
"Grimshaw vs. Ford Motor Company", año 1972 (defectos de fabricación)	19
"TXO Production Corp vs. Alliance Resources Corp.", año 1993 (fraude)	21
"BMW of North America, Inc. vs. Gore", 1996 (reparaciones no informadas)	23
"Pacific Mutual life Insurance Co. vs. Haslip" (responsabilidad de la Cía. de seguros por su agente), 1991	23
"State Farm Mutual Automobile Insurance Co. vs. Campbell" (accidente automovilístico –responsabilidad de la aseguradora por el asesoramiento–), 2003	24
"Philip Morris USA vs. Williams", 2007 (cáncer de pulmón)	26
"Burl Mathias y Desiree Mathias, demandantes-apelados/recurrentes vs. Accor Economy Lodging Inc. y Motel 6", 2003 (alojamiento, mordeduras de chinches)	27
"Exxon Shipping Co. vs. Baker", 2008 (derrame de petróleo)	29
3. Algunas consideraciones sobre este recorrido jurisprudencial	30
4. Los daños punitivos y los productos elaborados o productos defectuosos	31
"Mer/29" de Richardson-Merrell Inc. (Triparanol para bajar el colesterol)	31
"Deemer vs. A. H. Robbins Co. N° 26.420", 1972 (dispositivo uterino)	32
"Rosendin vs. Avco Lycoming Div." (202, 715), 1973 (violaciones a los estándares de seguridad)	33
"Palmer vs. A. H. Robbins", 1984 (dispositivo-intrauterino, aborto séptico)	33
"Kociemba vs. G. D. Searle & Co.", 1988 (dispositivo intrauterino-infertilidad)	34
"Johnson vs. Husky Industries Inc.", 1976 (briquetas de carbón)	34
"Hoffman vs. Sterling Drug Inc.", 1976 (gotas oftalmológicas)	34

"Guillham vs. Admiral Corp.", 1975 (transformador defectuoso)	35
"Sturn Ruger & Co. vs. Day", 1972 (arma de fuego-advertencia de seguridad)	35
"Leichtamer vs. American Motors Corp" (jeep-barra antivuelco)	35
"Gryc vs. Dayton-Hudson Corp", 1980 (pijama de franela inflamable)	36
"Kansas Woodeson vs. Ortho Pharmaceutical Corp", 1984 (pastillas anticonceptivas)	36
"Castro vs. Arkansas. Lousina Gas", 1977 (gas inoloro)	37
"O'Gilvie vs. International Paytex, Inc.", 1987 (tampones y el TSS)	37
Comentario adicional, el caso de "Lauren Wasse, año 2012" (uso de tampones –TSS–, amputación de sus dos piernas)	38
"Fisher vs. Johns Malville Corp", 1986 (uso de asbesto)	38
"Duddleston vs. Syntex Labs", 1990 (leche sin sodio)	38
"Batteast vs. John Wyeth" (uso de aminofilina en niño)	39
"Chelos vs. Endo Laboratorios" (uso de anticoagulantes)	39

IV

EXPERIENCIA EN ESPAÑA. EL CASO "ARJONA CAMACHO VS. SECURITAS SEGURIDAD ESPAÑA SA" (DESPIDO DISCRIMINATORIO DEBIDO AL SEXO), TJUE

.....	41
-------	----

V

ALGUNAS PROPUESTAS DE INCORPORACIÓN NORMATIVA EN EUROPA. LA LEY FRANCESA DE 9 DE JULIO DEL AÑO 2010 Y EL RENOMBRADO PROYECTO "CATALA"

.....	43
-------	----

VI

EXPERIENCIA EN ARGENTINA

1. Intentos fallidos por incorporar los daños punitivos en el sistema argentino	45
a) Proyecto del año 1998.....	45
b) Proyecto de Unificación del Código Civil y Comercial de la Nación del año 2012	47
2. La llegada de los daños punitivos al Derecho argentino. Consagración legislativa	58
3. Pasos significativos en la jurisprudencia argentina sobre daños punitivos	65
“Machinandiaarena Hernández, Nicolás c/Telefonía de Argentina”, año 2009 (discriminación, falta de rampa para discapacitado)	65
“Ríos, Juan Carlos c/Lemano SRL Altas Cumbres”, año 2010 (tarjeta de crédito, cargos indebidos)	66
“Gramajo Salomón, Juan Pablo c/Telefónica Móviles Argentina SA Movistar”, año 2010 (incumplimiento contractual)	66
“Cañadas Pérez, María c/Bank Boston NA”, año 2009 (incumplimiento contractual)	67
“Emagny SA c/Got SRL y otro s/Ord.”, año 2010 (incumplimiento contractual de ambas partes).....	67
“Razzini, Diego c/Ford Argentina SA s/Ordinario”, año 2011 (mero incumplimiento contractual-desperfecto)	68
“Errekalde, Pablo Daniel c/Udaondo Automotores s/Ordinario”, año 2012 (incumplimiento contractual, ausencia de conducta dolosa o grave negligencia)	69
“Red de consumidores Asoc. civil c/HSBC Bank Argentina SA s/Sumarísimo”, año 2012 (incumplimiento de ambas partes)	70
“Parque de la Costa SA c/Edenor SA s/Daños y perjuicios”, año 2014 (corte de energía)	70
“Dubourg, Marcelo Adrián c/La Caja de Seguros SA s/Ord.”, año 2014 (falta de cobertura-inexistencia de conducta habitual)	71
“Acuña, Leandro Andrés c/AMX Argentina SA”, año 2014 (rescisión de contrato)	71

“Credil SRL c/Tornini, Guillermo Abel s/Cobro ejecutivo”, año 2014 (daños punitivos, oportunidad del planteo).....	72
“Desiderio, Daniel Darío c/Mapfre Argentina de Seguros SA s/Daños y perjuicios”, año 2015 (incumplimiento del asegurador)	73
“Guardia, Martín Federico c/Pardo SA s/Daños y perjuicios”, año 2015 (embargo del salario, deuda inexistente, actitud frente al error cometido)	75
“C., M. C. y otro c/Edesur SA s/Daños y perjuicios”, año 2015 (corte del suministro de energía eléctrica)	76
“I., G. R. c/Credimas SA s/Ordinario”, año 2015 (deudor incobrable, caducidad de la instancia, acoso de la entidad crediticia).....	76
“González, María Laura c/Telecom Argentina SA s/Daños y perjuicios”, año 2015 (error en la facturación).....	76
“Papa, Raúl Antonio c/SMG Cía. Argentina de Seguros SA s/Ordinario”, año 2016 (incumplimiento contractual, seguro, robo de automotor).....	77
“Curry, Paula Vanesa c/Transportes Automotores Plasmar SA y otro s/Daños y perjuicios”, año 2017 (daños en el transporte de pasajeros)	78
“Vega, Gustavo Javier c/MasterCard SA y otro s/Ordinario”, año 2017 (extracciones bancarias de dinero efectuadas por terceros en el extranjero, tarjeta melliza)	79
“Esteban, Noelia Estefanía c/Cervecería y Maltería Quilmes SAICAG s/Daños y perjuicios”, año 2017 (deber de diligencia, pila encontrada dentro de una botella cerrada de bebida gaseosa)	80
“Vargas, Diego c/Garbarino SA s/Sumarísimo o verbal”, año 2017 (compra de electrodoméstico, oferta publicitada, compra de heladera a un precio mayor al publicitado).....	80
“Benítez, Mario César y otro c/Caja de Seguros SA y otro s/Ordinario”, año 2017 (compra de 0 km, deficiente servicio de posventa).....	81
“Ríos, Sergio F. y otro c/Banco Santander Río SA s/Ordinario”, 2017 (Paquete de servicios bancarios, cuenta corriente, saldo deudor, descubierto).....	82
“Candia González, Limpia c/INC SA y otro s/Daños y perjuicios”, año 2018 (accidente en el supermercado)	82

“Ruiz Martínez, Esteban c/Garbarino SA y otro s/Ordinario”, año 2018 (venta por Internet de una computadora con un software que no se pudo usar. Publicidad engañosa)	83
“Alfonso, Francisco David c/Ticketek y otro s/Daños y perjuicios”, año 2018 (indemnizar al consumidor por deficiencias en la organización de la venta de entradas de Copa América 2011. Imposibilidad del comprador de retirar las entradas adquiridas a través de plataforma de venta online)	84
“Z., C. A. y otro c Cencosud SA s/Daños y perjuicios”, año 2019 (daños y perjuicios padecidos por su hija menor de edad R. G. al caérsele encima un bidet que estaba en un local de “Easy”)	85
4. Los daños punitivos y las ideas fuerza que surgen del recorrido jurisprudencial realizado	85
5. Actualización de la legislación nacional en materia de Derecho Privado. Iniciativa del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Nación. Anteproyecto de modificación de la LDC	86

VII

**LOS DAÑOS PUNITIVOS Y
EL DERECHO LABORAL**

1. Nociones introductorias	91
2. Relación entre la LDC y la LRT	92
3. La aplicación de los daños punitivos a las ART	99
Caso 1, “Puebla c/Mapfre ART s/Daños y perjuicios”	106
Caso 2, “Vocal y otros en j. 11.517 vocal c/Provincia ART p/Ind. por muerte s/Inc.”	107
Caso 3, “Acosta, Agustina c/Consolidar ART”	108
Caso 4, “Guerrero, Fabiana c/Justo Fernández Flores SA”	108
Caso 5, “B. N. S. G. por sí y en representación de su hija menor c/Jumbo y otro s/Accidente”	108
4. Un intento fallido de aplicación de los daños punitivos en el ámbito laboral.	112
Análisis del fallo “Acuña, Carlos A. y otros c/YPF SA s/Ord. s/Apelación”, año 2010 (listas negras, abuso en la contratación).	112

5. Un nuevo intento y una aproximación a su posible aplicación	115
Cautelar. “Herrera, Joana María c/Provincia ART SA, ordinario, incapacidad”, expte. 3390806, Auto número 151. Cruz del Eje, julio de 2018	115
6. Algunos casos de daños punitivos en la jurisprudencia de tribunales extranjeros en materia laboral	116
a) Estados Unidos	116
“Louis Pizitz Dry Goods vs. Yeldell”, año 1927 (condenan al empleador por negligencia del dependiente)	116
“Pacific Mutual life Insurance Co. vs. Haslip”, año 1991 (responsabilidad del empleador por los hechos del dependiente)	117
“Kostald vs. American Association”, año 1999 (caso de discriminación, cargo gerencial).	117
b) Inglaterra	117
“Rookes vs. Barnard”, año 1963 (despido represalia)	117
c) Costa Rica	118
“Vinicio Zamora Chaves c/El Estado”, año 1994 (despido)	118
7. Reflexiones finales del capítulo	119
a) Hombre, trabajador, paciente y consumidor equiparado	119
b) Criterio economicista, “negativo”, del Derecho y el sujeto de preferente “sospecha”	120

VIII

FALLOS

1. “Machinandiarena Hernández, Nicolás c/Telefonía de Argentina”	125
2. “Parque de la Costa SA c/Edenor SA s/Daños y perjuicios”	134
3. “Acuña, Leandro Andrés c/AMX Argentina SA s/Rescisión de contrato”	141
4. “Credil SRL c/Tornini, Guillermo Abel s/Cobro ejecutivo”	154
5. “Desiderio, Daniel Darío c/Mapfre Argentina de Seguros SA s/Daños y perjuicios”	160
6. “Guardia, Martín Federico c/Pardo SA s/Daños y perjuicios”	174
7. “C., M. C. y otro c/Edesur SA s/Daños y perjuicios”	176

8. "I. G. R. c/Credimas SA s/Ordinario"	181
9. "González, María Laura c/Telecom Argentina SA s/Daños y perjuicios"	188
10. "Curry, Paula Vanesa c/Transportes Automotores Plusmar SA y otro s/Daños y perjuicios"	194
11. "Vega, Gustavo Javier c/Mastercard SA y otro s/Ordinario"	214
12. "Esteban, Noelia Estefanía c/Cervecería y Maltería Quilmes SAICAG s/Daños y perjuicios"	258
13. "Vargas, Diego c/Garbarino SA s/Sumarísimo o verbal"	289
14. "Benítez, Mario César y otro c/Caja de Seguros SA y otro s/Ordinario"	316
15. "Ríos, Sergio F. y otro c/Banco Santander Río SA s/Ordinario"	328
16. "Acuña, Carlos A. y otros c/YPF SA s/Ordinario s/Casación"	367
17. "Zamora Chaves, Vinicio c/El Estado p/Despido"	416
BIBLIOGRAFÍA	473