

# ÍNDICE GENERAL

Mesa Redonda

## RECOMPOSICIÓN DEL DERECHO LABORAL DESDE LA PERSPECTIVA PROTECTORIA. DIGNIDAD DEL TRABAJADOR. TRATADOS INTERNACIONALES DE DERECHOS HUMANOS. SU IMPLEMENTACIÓN EN EL MERCOSUR

### EL DERECHO AL EMPLEO Y LAS NORMAS INTERNACIONALES

Hugo Barretto Ghione

.....	9
1. Introducción .....	9
2. Empleo y trabajo: identidad y diferencia .....	11
2.1. Interacciones actividad/empleo/trabajo .....	12
2.1.1. El informe Boissonnat .....	13
2.1.2. El informe Supiot .....	14
2.2. Empleo, trabajo y relación laboral .....	15
3. El derecho al empleo en el cuadro de derechos sociales fundamentales .....	16
3.1 Datos para una arqueología del derecho al empleo .....	16
3.1.1 Trabajo en sentido objetivo y subjetivo .....	16
3.1.2. Desocupación, el lado oscuro del empleo .....	18
3.2. El reconocimiento del derecho al empleo en las normas internacionales .....	21
3.2.1. Normas provenientes de Tratados y Declaraciones Internacionales .....	22
3.2.2. Normas del ámbito de la Organización Internacional del Trabajo .....	23
3.2.3. Normas provenientes de los procesos de integración regional .....	26
4. Estructura y funciones .....	27
4. 1. Derecho y capacidades .....	27
4.2. La recepción constitucional .....	28

4.3. Estructura y funciones .....	29
4.3.1. Una estructura triangular .....	30
4.3.2. La circulación del discurso jurídico .....	31
4.3.3. La función metanormativa .....	33
5. Formas de materializar el derecho al empleo .....	35
5.1. Derecho/deber de trabajar .....	35
5.2. Obligaciones correlativas del Estado y los particulares .....	35
5.2.1. La obligación de dar trabajo .....	35
5.2.2. La consolidación e irradiación del derecho al empleo en el derecho del trabajo .....	36
5.2.3. Las políticas activas de empleo .....	37
5.2.4. Medidas de mantenimiento del ingreso .....	38
6. El problema de la operatividad .....	39
7. Conclusiones .....	41

**TEORÍA DE LA DOMINACION ESTRUCTURAL Y DERECHO DEL TRABAJO.  
NUEVO MODELO. NUEVO PARADIGMA**

**Teodoro Sánchez de Bustamante**

.....	45
-------	----

**ILICITUD DEL DESPIDO INCAUSADO: TODOS LOS CAMINOS  
CONDUCEN A ROMA**

**Sergio D. Sisro**

.....	69
1. Mandato constitucional: Distinción entre trabajadores privados y públicos .....	70
2. Indemnizaciones agravadas. "Coartada legislativa del desamparo" .....	70
3. Principio de indemnidad: reformulación de los principios .....	73
4. Repensando algunos institutos .....	74
5. Reseña jurisprudencial .....	75
6. Ley 23.592, el despido incausado como acto discriminatorio .....	77
7. "Todos los caminos conducen a Roma" .....	79
8. Conclusiones .....	82
Bibliografía .....	82
Jurisprudencia .....	83

**APUNTES SOBRE EL PRINCIPIO DE PROGRESIVIDAD Y LOS  
TRABAJADORES DESOCUPADOS**

**Por Luis Antonio Palmeiro**

.....	85
1. Introducción .....	85

2. Significación histórica del principio de progresividad .....	87
3. La desocupación .....	92
4. La crisis, planes sociales y organización comunitaria .....	94
5. El derecho del trabajo y los trabajadores desocupados .....	96
6. Conclusión .....	98

## DERECHO AL PLUSVALOR EN EL CÓDIGO CIVIL ARGENTINO

**Leonardo Elgorriaga**

.....	101
Introducción .....	101
1. La forma del plusvalor .....	102
a. La mercancía .....	102
b. El proceso de formación de plusvalor .....	103
c. El proceso de apropiación del plusvalor .....	104
d. El plusvalor como tasa de explotación .....	105
2. La legislación laboral .....	106
a. La relación de trabajo .....	107
b. El contrato de trabajo .....	108
3. El artículo 2569 del Código Civil argentino .....	110
a. Los modos de adquirir el dominio. Especificación / transformación .....	110
b. El derecho del especificante al plusvalor .....	112
4. Relación entre ambas normativas .....	113

## CONSIDERACIONES SOBRE DERECHO INTERNACIONAL Y DERECHO INTERNO ARGENTINO. ASPECTOS LABORALES

**Susana Treviño Ghioldi**

.....	117
Consideraciones preliminares .....	117
Derechos humanos: conceptualización .....	118
Jurisprudencia: Fallos relevantes .....	123
Normas Internacionales (O.I.T.) .....	125
Declaración Sociolaboral del MERCOSUR (10/12/1998), DSLM .....	125
Aplicabilidad de la Declaración Sociolaboral del MERCOSUR .....	127
1. La Declaración Sociolaboral del Mercosur: Una Declaración de derechos fundamentales .....	127
2. Fundamento de la Declaración .....	128
3. Contenido .....	128
Soft law .....	130
A modo de conclusión .....	131
Bibliografía .....	132

Plenario I

RELACIÓN DE DEPENDENCIA. CRISIS O REAFIRMACIÓN.  
NUEVAS MODALIDADES LABORALES

LÍMITE ENTRE TRABAJO AUTÓNOMO Y TRABAJO DEPENDIENTE:  
¿ÉXODO MASIVO O UN PROBLEMA DE FRONTERA?

Natalia Salvo

.....	135
1. Consideraciones generales .....	135
2. El problema del límite .....	136
2.1. La empresa. Un medio para un fin .....	140
3. Pervivencia de la hiposuficiencia. El poder subrepticio. La negación del otro .....	141

LA EVASIÓN PREVISIONAL PRODUCTO DE LA INFORMALIDAD LABORAL

Paula Costanza Sardegna

.....	143
Estado actual de la cuestión .....	144
a) Hechos .....	146
b) Derecho aplicable .....	146
c) Experiencia argentina .....	155
Explicación .....	156
Fiscalización .....	156
Costo-beneficio .....	157
Función de utilidad esperada .....	158
Inexistencia de conciencia tributaria .....	158
Justificación .....	159
Decisión individual .....	159
El problema de las PyMEs .....	159
Principio de la insignificancia .....	160
Olvido fiscal, moratorias y facilidades de pago .....	162
Excepciones al pago de multas, indemnizaciones y penas privativas de la libertad .....	162
Alternativas .....	162
Obstáculos en sede laboral .....	162
Principio de legalidad .....	163
Principio de oportunidad .....	164
Correctivos .....	164
Mecanismos de resolución alternativa de los conflictos penales .....	166
En fin... ..	167
Conclusión .....	169

**LA TRAMPA DE LA INFORMALIDAD LABORAL. UNA PRÁCTICA EMPRESARIA  
INEFICIENTE QUE INCREMENTA LOS COSTOS LABORALES**

**Paula Costanza Sardegna**

.....	171
Estado actual de la cuestión .....	172
a) Hechos .....	173
b) Derecho aplicable.....	173
c) Consecuencias.....	173
Metodología científica .....	175
La eficiencia en el discurso económico.....	175
La eficiencia en el discurso jurídico .....	177
Utilidad .....	179
Análisis costo-beneficio.....	179
Hipótesis .....	180
Teoría de los Juegos .....	180
Dilema del prisionero .....	182
Juego de la aseguración .....	183
Juego de la gallina .....	185
Resultados .....	186
Ineficacia de la normativa jurídica vigente .....	187
De la ética de los negocios a la cultura empresarial .....	189
En fin... ..	193
Conclusión .....	194

**PASANTÍAS: REGRESIVIDAD DE LAS CONQUISTAS SOCIALES**

**Gabriela Nascone**

.....	197
1. Necesaria aclaración previa .....	197
2. Introducción .....	198
3. El rol de los legisladores .....	198
4. El rol de los jueces.....	204
5. El rol de la Universidad .....	210
6. Nuestro rol como formadores de futuros operadores del derecho .....	211
7. Algunas conclusiones .....	212
8. Bibliografía .....	215
Jurisprudencia .....	216

ALGUNAS REFLEXIONES ACERCA DE LA PARTICULAR SITUACIÓN  
DE LOS CUIDADORES DE ENFERMOS

G. Claudia Iriart Bellicchi - Patricia Silvia Russo

.....	217
1. Una doble exclusión .....	217
2. La necesaria delimitación de la exclusión .....	218
3. El tratamiento jurisprudencial de la cuestión .....	220
4. Encuadre jurídico de las situaciones bajo análisis .....	223
5. Nuestra opinión .....	226
6. Conclusiones .....	230

UNO DE LOS NUEVOS PARIAS DEL DERECHO LABORAL:  
EL REPOSITOR DE SUPERMERCADO

Ruben Encinas - Jorge Ardito - Julio Hikkilo

.....	233
Introducción al tema .....	233
Diferente tipo de relaciones de trabajo .....	234
Tareas de reposición .....	237
Conclusiones .....	238

Plenario II

SOLIDARIDAD EN LA CONTRATACIÓN Y SUBCONTRATACIÓN.  
CESIÓN DEL ESTABLECIMIENTO.  
CESIÓN DEL PERSONAL. FRANQUICIAS

¿SENTENCIAS EJEMPLARIZANTES?

Diana Cañal

.....	241
La función del derecho .....	242
Delitos clase A y delitos clase Z .....	243
El rol de la norma .....	244
¿El derecho es lo que los jueces dicen que es? .....	245
Cuando los sujetos menores son demasiados .....	246

**LA RESPONSABILIDAD LABORAL EN LA FRANQUICIA**

**Antonio J. Barrera Nicholson**

.....	249
1. El taylorismo-fordismo y la relación de dependencia .....	249
2. Los nuevos modos de producción y la externalización productiva .....	252
3. La franquicia .....	254
5. Responsabilidad del franquiciante por las obligaciones laborales del franquiciado .....	256
6. Reflexión final .....	261

**LA ANTIGÜEDAD LABORAL Y SU DISPONIBILIDAD**

**César Arese**

.....	263
1. Introducción .....	263
2. Concepto de antigüedad laboral .....	263
3. Alcances .....	265
4. La disponibilidad administrativa de la antigüedad laboral .....	266
5. Breve conclusión .....	269

**LA CONTRATACIÓN EN LA ACTIVIDAD CITRÍCOLA.**

**FRAUDE. SOLIDARIDAD**

**Luisa Graciela Contino**

.....	271
Introducción .....	271
Un poco de historia .....	272
Respuesta a la problemática laboral de los trabajadores del citrus .....	274
Situación actual del sector .....	275
Modalidades de contratación, intermediación, interposición y fraude .....	276
Tercerización a través de cooperativas .....	276
Tercerización a través de empresas, personas físicas o jurídicas .....	277
Encuadre jurídico de la cuestión .....	279
Conclusiones .....	281

Taller I

ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES.  
INTERVENCIÓN DE OPERADORES CON FINES DE LUCRO.  
SU INCOMPATIBILIDAD CON LOS PRINCIPIOS DE DERECHO DEL  
TRABAJO Y LA SEGURIDAD SOCIAL. REPARACIÓN INTEGRAL DE  
LOS DAÑOS. INTERVENCIÓN DE LOS TRABAJADORES EN LA  
PREVENCIÓN DE LOS RIESGOS LABORALES

LEY DE RIESGOS DEL TRABAJO

NATURALEZA JURÍDICA DE LAS COMISIONES MÉDICAS Y DE SUS ACTOS  
A LOS FINES DE LOS ARTS. 21/22 DE LA LEY 24.557 Y DEL DECRETO 717/96.

VALIDEZ DE LOS PROCEDIMIENTOS MÉDICO/ADMINISTRATIVOS  
Y LA "COSA JUZGADA" ADMINISTRATIVA DERIVADA DE SUS DECISIONES

Miguel Ángel Maza

.....	285
1. Introducción .....	285
2. Las Comisiones Médicas .....	287
3. Las oficinas de homologación y visado .....	293
4. Naturaleza jurídica de las comisiones médicas y de las oficinas de visado y homologación .....	294
5. Naturaleza jurídica de sus actos .....	296
6. La cuestión de la cosa juzgada administrativa .....	298
7. Reflexiones finales .....	302

LA LRT, LA SEGURIDAD SOCIAL, LA CORTE SUPREMA  
Y UN "TSUNAMI" JUDICIAL

Luis Enrique Ramírez - Lía Esther Ramírez

.....	305
1. La seguridad social privatizada .....	305
2. La experiencia argentina con las ART .....	306
3. La LRT bajo los efectos de un "tsunami" judicial .....	310
4. "Castillo" y las comisiones médicas .....	311
5. La nulidad del procedimiento ante las comisiones médicas .....	316
6. Inaplicabilidad de la teoría de los actos propios .....	317
7. "Aquino" y la acción civil de daños y perjuicios .....	319
8. "Milone" y la inconstitucionalidad del pago de la indemnización en forma de renta mensual .....	321
9. A modo de colofón .....	326

**LA "PROVISIONALIDAD" DE LA INCAPACIDAD LABORAL TEMPORARIA  
DEL ART. 9 DE LA LEY 24.557 Y SU DEFINITIVA Y ABSOLUTA DEROGACION  
TÁCITA POR DECRETO 1278/00**

**Carlos Osvaldo Campos**

..... 327

**CÓMO CALCULAR LA FÓRMULA DE REPARACIÓN INTEGRAL  
DEL CASO "VUOTTO" (CNAT, SALA III)**

**Adriana E. Séneca**

..... 331

1. Reparación integral en la acción civil .....	331
2. Determinación del valor actual (pago al contado) de un resarcimiento que se abona en cuotas .....	338
3. Anexo práctico .....	340

**Taller II**

**CRÉDITOS LABORALES FRENTE AL CONCURSO Y  
LA QUIEBRA DEL EMPLEADOR. LEY 24.522. EFECTOS**

**DEL REINO DE LA ESCASEZ AL REINO DEL REVÉS. A PROPÓSITO DE  
LA SITUACIÓN DE LOS TRABAJADORES ANTE LA QUIEBRA DE SU EMPLEADOR**

**Javier Armando Lorente**

..... 345

1. Las cuatro hipótesis de este trabajo .....	345
2. La quiebra es un fenómeno "natural" .....	345
3. La quiebra es el "Reino de la Escasez" .....	348
4. Los trabajadores son un sector sumamente vulnerable (aunque no el único) ante la quiebra de su empleador .....	349
4.1. El pronto pago en la quiebra .....	351
4.2. El fuero de atracción de los juicios laborales en la quiebra del empleador .....	355
4.3. Los créditos prendarios (art. 241 inc. 4 LCQ) desplazan, en el orden de satisfacción de sus créditos, a los créditos laborales (art. 241 inc. 2 LCQ) .....	357
5. La continuación de la explotación de la empresa en quiebra es el "Reino del Revés" ..	358
5.1. Primera trampa: la excepcionalidad de la continuación de la explotación de la empresa en quiebra (arts. 189, 190 y 191 LCQ) .....	361
5.2. Segunda trampa: la extinción de los contratos de trabajo por adquisición de la empresa fallida (o un establecimiento de la misma) (art. 198 LCQ). .....	363

5.3. Tercera trampa: pago en efectivo de la empresa fallida como unidad (art. 205 LCQ) .....	366
6. Alternativas concursales para superar el "Reino del Revés" .....	367
7. Alternativas extra concursales para superar el "Reino del Revés" .....	368

## EFFECTOS DEL CONCURSO PREVENTIVO SOBRE LAS RELACIONES LABORALES

Hugo Roberto Mansueti

.....	371
1. Introducción .....	371
2. Efectos del concurso preventivo sobre el contrato de trabajo (el art. 20 de la ley 24.522) .....	373
3. Fuero de atracción .....	377
3.1. Demanda judicial no iniciada .....	377
3.2. Proceso laboral concluido, con sentencia firme .....	377
3.3. Proceso laboral de conocimiento iniciado .....	378
3.4. Caso de litisconsorcio pasivo por fallido codemandado .....	386
4. La incorporación de los créditos laborales al concurso .....	391
4.1. El "pronto pago laboral" .....	392
4.2. La verificación tempestiva .....	398
4.3. El incidente de revisión .....	402
4.4. La verificación "tardía" .....	403
5. Los intereses del crédito laboral y el concurso preventivo .....	405
6. El crédito laboral verificado frente al acuerdo homologado .....	407
6.1. Acreedores laborales verificados tempestivamente .....	407
6.2. Acreedores laborales verificados en forma tardía .....	408
6.3. El caso de los créditos que se mantuvieron fuera del concurso .....	410

### Taller III

## CONFLICTOS COLECTIVOS EN EL SIGLO XXI. NUEVAS MEDIDAS DE ACCIÓN DIRECTA

### DERECHO Y CONFLICTO COLECTIVO EN TIEMPOS DE COLERA

Guillermo E. Pérez Crespo

.....	415
1. El difícil nacimiento de un derecho social del trabajo .....	415
2. Su evolución como ciencia jurídica autónoma, necesariamente contradictoria e inestable .....	417
3. Tiempos de precarización social .....	419

4. Los límites de la respuesta sindical .....	421
5. Flexibilidad consensuada y flexibilidad impuesta .....	422
6. El derecho en los mecanismos de resistencia social .....	423
7. Legitimidad y legalidad en las medidas de acción directa .....	424
8. Legalidad y relación de fuerzas en las medidas de acción directa .....	425
9. Una nueva mentira a desenmascarar .....	426

#### Taller IV

### AGRAVAMIENTO DE LAS INDEMNIZACIONES POR DESPIDO. MULTAS Y SANCIONES

#### ¿RESULTA CONSTITUCIONAL LA ACTUAL COEXISTENCIA DE DISTINTOS RÉGIMENES INDEMNIZATORIOS? UN ANÁLISIS DESDE EL PRINCIPIO DE IGUALDAD

Enrique R. Brandolino - Claudio E. Guñazú

.....	431
1. Introducción. La emergencia y los regímenes indemnizatorios .....	431
2. Caracterización constitucional de la igualdad. ....	434
3. El poder de policía y el principio de igualdad .....	437
4. Análisis de la constitucionalidad de la coexistencia de los distintos regímenes indemnizatorios. Consecuencias prácticas .....	442
5. Técnicas disponibles del Poder Judicial ante supuestos de discriminación o arbitrariedad .....	444
6. Conclusiones .....	445
7. Bibliografía .....	446

#### EL INCREMENTO INDEMNIZATORIO EN LA LEY 25.561, SUS PRÓRROGAS, LA LEY 25.972 Y EL DECRETO 2014/04

José María Pizzorno - Oscar Jorge Birgin  
Lelio Alberto Freidenberg

.....	447
1. La ley 25.561 y la suspensión de los despidos sin causa .....	447
2. Ámbito de aplicación personal de la ley .....	448
3. Despidos sin causa .....	449
4. Fecha de entrada en vigencia de la ley y constitucionalidad del decreto 50/02 .....	450
5. Recaudos previos al despido establecidos por el decreto 264/2002 .....	451
6. Supuestos de agravamiento en el marco de la ley 25.561 y el decreto 264/2002 .....	452
6.a. Despido directo e indirecto .....	452

6.b. Indemnizaciones comprendidas en el incremento .....	452
6.c. Nuestra opinión .....	454
7. La prórroga de la suspensión por los decretos 883/02; 662/03; 256/03; 369/04; 823/2004 .....	459
8. La ley 25.972 y el decreto 2014/04 .....	460
9. Complementariedad de ambos sistemas .....	461
10. Ratificación de las prórrogas .....	462
11. El incremento resultante de las normas .....	463
12. El decreto 2014/04 .....	464
13. Las limitaciones impuestas al agravamiento indemnizatorio .....	465
13.a. Persistencia de una tasa de desocupación del 10% o superior .....	465
13.b. Contratos de trabajo formalizados a partir del 1/1/2003 .....	466

**SOBRE TRES INSTITUCIONES MUY MOVIDAS  
(ARTS. 9 LEY 25.013; 80 Y 132 BIS LCT)**

**César Arese**

.....	467
1. Conducta temeraria del art. 9, Ley 25013 .....	467
2. Indemnización art. 80 lct .....	469
a) Importancia de la norma .....	469
b) Contenido de la documentación a extender .....	470
c) Monto indemnizatorio .....	474
d) Procedimiento .....	474
e) Prescripción y solidaridad .....	475
3. Sanción conminatoria del art. 132 bis lct .....	478
a) Fuerte operatividad de la norma .....	478
b) Naturaleza de la sanción .....	479
c) La conducta tipificada .....	481
d) Monto de la sanción .....	482
e) Procedimiento .....	483
f) Prescripción .....	484
g) Solidaridad .....	484

**APUNTES ACERCA DE LAS OBLIGACIONES EMERGENTES DEL  
ART. 80 DEL RÉGIMEN DE CONTRATO DE TRABAJO**

**Lelio Alberto Freidenberg**

.....	485
1. Introducción .....	485
2. Carácter contractual de la obligación de ingresar los fondos de la seguridad social y los sindicales .....	486

---

3. Obligaciones del empleador emergentes del art. 80 de la LCT .....	487
4. La interpretación jurisprudencial .....	488
5. Tipos de obligaciones .....	490
6. Cuándo se genera la obligación .....	491
7. Sujetos obligados. Solidaridad .....	491
8. Cumplimiento de la obligación .....	492
9. Falta de entrega de la certificación .....	493
10. Prescripción .....	496
11. Reconocimiento final .....	498

**SOBRE LA INCONSTITUCIONALIDAD DEL ART. 3 DEL DECRETO 146/01,  
QUE REGLAMENTA EL ART. 45 DE LA LEY 25.345**

**Alejandro G. Pérez Aurensanz**

.....	499
1. Introducción .....	499
2. Su importancia en términos relativos para el trabajador .....	500
3. Tendencia de la jurisprudencia .....	501
4. Las posiciones de la doctrina .....	502
5. Ponencia y consideración final .....	502
Bibliografía .....	505