

Índice

Prólogo por <i>Alejandro Castello</i>	5
Prefacio a la primera edición	9
Abreviaturas	11

Capítulo I

DEBER DEL EMPLEADOR DE PROTEGER LA SEGURIDAD Y SALUD DE LOS TRABAJADORES

1. Fundamento	13
a. Derecho a la seguridad y salud de los trabajadores	13
b. Deber del empleador de garantizar la seguridad laboral	14
2. Contenido del deber del empleador	15
a. Deber de protección y de prevención	15
b. Criterios para interpretar y aplicar el deber	16
3. ¿Obligación de medios o de resultado?	17
4. Responsabilidad del empleador. Deber de reparación	18

Capítulo II

REGULACIÓN Y GESTIÓN DE LA SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO

1. Normativa	21
a. Clasificación según el objeto	21
b. Importancia de la normativa preventiva	22
c. Principios jurídicos de la seguridad y salud ocupacional	23
i) Alcance y funciones	23
ii) Enumeración	24
a. Principio de dirección del empleador	24
b. Principio de inocuidad y prevención	25
c. Principio de cooperación	26
d. Principio de reparación	26
2. Regulación de la gestión de riesgos laborales a nivel de empresas	27
3. Prevención de riesgos laborales	28
a. Industria, comercio y servicios	28
b. Construcción	29
c. Sector rural	30
d. Actividad forestal	31

4. Cooperación de los trabajadores en la gestión de la prevención de los riesgos laborales	32
a. Régimen general: decreto 291/007	32
i) Contenido y alcance	32
ii) Instancias de cooperación con los trabajadores	32
iii) Cometidos de las instancias de cooperación	33
iv) Funcionamiento de las instancias de cooperación	33
v) Derechos y garantías a favor de los trabajadores	34
vi) Régimen sancionatorio	34
b. Regímenes particulares	34
i) Industria Química	34
ii) Industria de la Construcción	35
5. Servicios de Salud, Seguridad e Higiene en las empresas	35
a. Régimen general: decreto 127/014	35
i) Objeto y ámbito de aplicación	35
ii) Concepto y obligatoriedad de los SPST	36
iii) Funciones y gestión	36
iv) Organización y condiciones de funcionamiento	38
v) Vigilancia de la salud de los trabajadores e información	38
vi) Contralor y sanciones	38
b. Regímenes particulares	39
i) Determinación de aplicación del decreto 127/014	39
ii) Servicios de Seguridad e Higiene en la Industria de la Construcción	39

Capítulo III

DERECHOS Y OBLIGACIONES DEL EMPLEADOR

1. Poder de dirección y autonomía de empresa	43
a. Fundamentos y alcances	43
i) Poder de dirección	43
ii) Libertad y autonomía de empresa	45
b. Colisión entre el poder de dirección y otros derechos fundamentales	45
c. Poder de dirección como fuente de responsabilidad del empleador	47
d. Límites al poder de dirección	47
2. Poder de dirección como herramienta para gestionar la SYSO	48
3. Otros derechos y obligaciones del empleador	50
a. Libertad de contratar	50
i) Selección y contratación de colaboradores	50
a. Importancia y criterios	50

b.	Límites	52
c.	Contracara: derecho a rescindir contratos	53
ii)	Libertad de contratar con empresas	54
iii)	Otras contrataciones	54
b.	Capacitación de trabajadores	54
i)	Introducción	54
ii)	Oportunidad y contenido	55
iii)	Niveles de la capacitación	56
c.	Evaluación de riesgos laborales y adopción de medidas de seguridad .	56
i)	Evaluación y mitigación de riesgos	56
ii)	Provisión de equipos, instalaciones e instrumentos seguros	57
iii)	Políticas de seguridad laboral	57
d.	Organización y reglamentación del trabajo	58
i)	Formalización de acuerdos y condiciones de trabajo	58
ii)	Órdenes y recomendaciones	58
iii)	Reglamentos de empresa	59
iv)	Cartelera y señalización	59
e.	Vigilancia y control	60
i)	Alcance general y límites	60
ii)	Sobre el estado de ciertas adicciones y el consumo de alcohol y drogas	61
f.	Poder disciplinario	61
i)	Concepto y relación con la falta laboral	61
ii)	Clases de sanciones	62
iii)	Criterios a considerar por el empleador en el ejercicio del derecho	63
4.	Medidas a implementar con los trabajadores	64
a.	Comunicación e inclusión de los trabajadores	64
b.	Comisiones de seguridad y otras instancias de cooperación	66
5.	Poder de dirección y seguridad laboral frente a la actividad sindical	66
a.	Facilidades y medidas sindicales: criterios a considerar	66
b.	Lock out (cierre patronal)	67
6.	Medidas a adoptar a nivel administrativo o judicial	68
a.	A nivel administrativo	68
i)	Denuncias escritas	68
ii)	Impugnaciones y agotamiento de la vía administrativa	69
iii)	Peticiones administrativas	69
b.	Acciones en vía administrativa y judicial	70
i)	Acción de nulidad ante el TCA	70
ii)	Acciones ante la justicia ordinaria	71

Capítulo IV DROGAS, ALCOHOL Y ADICCIONES

1. Marco normativo	73
2. Distinción entre consumo y adicción	74
3. Efectos en la relación laboral	75
a. Su consideración como enfermedad	75
b. Posible incompatibilidad con el trabajo	76
i) Afectación en la salud y seguridad	76
ii) Incumplimiento del contrato de trabajo	77
4. Prevención y tratamiento	77
a. Medidas a implementar a nivel de empresas	77
i) Derechos y obligaciones del empleador	77
ii) Comisiones de seguridad	78
iii) Otras medidas a implementar con los trabajadores o el sindicato	78
b. Recomendaciones de la OIT	79
5. Control del consumo de alcohol y drogas y del estado de ciertas adicciones	80
a. Introducción	80
b. Criterios generales	80
i) Realización de pruebas	80
ii) Límites	81
iii) Pautas jurisprudenciales sobre el ejercicio de la potestad disciplinaria	82
c. Regulaciones particulares sobre tabaco, marihuana, alcohol y otras drogas	83
i) Tabaco	83
ii) Marihuana	84
iii) Normas sectoriales	87
a. Industria, comercio y servicios	87
b. Industria de la construcción	87
c. Actividad rural y forestal	88

Capítulo V ADMINISTRACIÓN E INSPECCIÓN DEL TRABAJO

1. Administración del Trabajo	89
2. Inspección General del Trabajo y Seguridad Social	90
a. Competencia	90
b. Organización	91
c. Medios de actuación	92
3. Procedimientos de actuación de la IGTSS	93

a.	Procedimiento en inspecciones de condiciones de salud y seguridad	93
i)	Trámite inspectivo	93
ii)	Expediente administrativo	93
b.	Procedimiento en casos de acoso sexual	94
i)	Procedimiento ante la IGTSS	94
ii)	Sumario en la empresa	95
iii)	Intervención de la IGTSS y participación de sindicatos	95
4.	Régimen sancionatorio de la IGTSS	96
a.	Tipos de sanciones	96
b.	Registro de empresas infractoras	97
c.	Graduación de las multas	97
5.	Tribunal competente y procedimiento aplicable	99
6.	Responsabilidad administrativa por tercerización laboral	100

Capítulo VI

ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES

1.	Introducción	103
a.	Alcance y características del régimen de la ley 16.074	103
b.	Concepto de accidente de trabajo y de enfermedad profesional	104
i)	Accidentes de trabajo	104
ii)	Enfermedad profesional	105
2.	Seguro obligatorio y reparación a cargo del BSE	106
a.	Funcionamiento del seguro y potestades del BSE	106
b.	Reparación a cargo del BSE	107
c.	Procedimiento a seguir ante su ocurrencia o conocimiento	109
3.	Responsabilidad civil del empleador por accidentes de trabajo y enfermedades profesionales	110
a.	Los responsables	110
i)	“Patrono” o empleador	110
ii)	Responsabilidad de los “dueños, socios o administradores”	110
iii)	Terceros	111
b.	Sistema de responsabilidad dual	111
i)	¿Cómo funciona el régimen?	111
ii)	En principio, el empleador es responsable y el BSE repara los daños generados	112
iii)	Eventual reparación de otros daños por el empleador (responsabilidad subjetiva)	113
a.	Configuración y trascendencia	113
b.	Incumplimiento de normas de seguridad y prevención	113
c.	Dolo y culpa grave	114

d.	Nexo de causalidad	116
e.	Culpa grave para la jurisprudencia	116
iv)	No exigencia de exámenes preventivos (en casos de enfermedades profesionales)	118
c.	Responsabilidad del empleador ante el trabajador o sus derecho-habientes	118
i)	Introducción	118
ii)	Naturaleza y régimen de la responsabilidad civil	119
iii)	Límites a la responsabilidad del empleador (eximentes de responsabilidad)	120
a.	Hecho de la víctima	121
b.	Responsabilidad de terceros	122
c.	Causa extraña no imputable	123
d.	Responsabilidad del empleador ante el BSE (recuperos)	123
i)	Consecuencias del incumplimiento del deber de asegurar	123
ii)	Obligación del BSE de recuperar y de "dar cuenta" de hechos con apariencia delictiva	124
a.	Obligación de "recuperar"	124
b.	Obligación de "dar cuenta"	125
iii)	Causales para que proceda el recupero del BSE	125
iv)	Acción de recupero y defensas del empleador	126
a.	Ante el BSE	126
b.	En vía judicial	128
4.	Competencia de los Tribunales y procedimiento aplicable	128
a.	Competencia	128
b.	Proceso	129
5.	Responsabilidad civil en casos de tercerización laboral	130
a.	Introducción	130
b.	Responsabilidad ante el BSE por primas, sanciones o recuperos	131
i)	Cuando la empresa principal no ejerce el poder de dirección	131
ii)	Cuando la empresa principal ejerce efectivamente el poder de dirección	133
c.	Responsabilidad ante el trabajador o ante sus derecho-habientes por la reparación integral del daño	134
d.	Síntesis	134

Capítulo VII GARANTÍAS LABORALES

1.	Tiempo de trabajo y descansos	137
a.	Licencias	138
i)	Vacaciones anuales pagas	138

ii) Licencias especiales	138
b. Descanso semanal	139
c. Descanso diario	140
i) Limitación de la jornada y horas extras	140
ii) Descanso intermedio	140
d. Trabajo nocturno	141
i) Introducción	141
ii) Ley sobre "Trabajador Nocturno"	142
a. Vigencia y alcance	142
b. Sobretasa o reducción horaria por trabajo nocturno que supere las 5 horas	142
c. Otros acuerdos	144
d. Mujer grávida o que ha dado a luz	144
e. Traslado al lugar de trabajo	145
i) Accidentes <i>in itinere</i>	145
ii) Tiempo de traslado	145
a. Traslado por cuenta y cargo del trabajador	145
b. Traslado por cuenta y cargo del empleador	146
c. Traslado compartido	147
iii) Ley de seguridad vial	148
2. Enfermedades contraídas en actividades insalubres	149
a. Declaración de insalubridad	149
b. Calificación y régimen de la enfermedad generada por trabajo insalubre	149
3. Accidentes de trabajo y enfermedades profesionales: estabilidad laboral	150
a. Reintegro efectivo del trabajador dado de alta por el BSE	150
b. Responsabilidad por despido o por vulnerar la estabilidad laboral	151
4. Enfermedad común	152
a. Seguro de salud por enfermedad común	152
b. Certificación	153
c. Garantía de estabilidad del trabajador enfermo y responsabilidad por despido o suspensión durante el período de estabilidad	154
d. Incapacidad para trabajar por enfermedad. Jubilación	155
5. Otras garantías laborales	156
a. Derechos de la mujer en relación al trabajo	156
i) Prohibición de despedir a la trabajadora grávida o madre reciente	156
ii) Prohibición del control de la natalidad	158
iii) Beneficios por maternidad y paternidad y protección del recién nacido	158

a.	Licencia y subsidio por maternidad	158
b.	Inactividad compensada por paternidad	159
c.	Reducción horaria y subsidio para cuidados del recién nacido	160
d.	Lactancia	160
iv)	Modificación provisoria de tareas	161
v)	Nocturnidad	161
vi)	Exámenes ginecológicos	162
vii)	Otras disposiciones	162
b.	Derechos de los menores en relación al trabajo	162
6.	Prohibición de acoso, violencia o discriminación en el trabajo	165
a.	Delimitación	165
b.	Acoso sexual	166
c.	Acoso en el trabajo	167
i)	Acoso moral en el trabajo (mobbing)	167
ii)	Acoso laboral	169
d.	Otras formas de discriminación	169
i)	Por razones de sexo, etnia, religión o raza	169
ii)	Personas con discapacidad	170
7.	Competencia de los Tribunales y procedimiento aplicable	171
8.	Responsabilidad en casos de tercerización laboral	171
a.	Introducción	171
b.	Incumplimiento de obligaciones vinculadas a la SYSO	172
i)	Obligaciones de dar y posibilidad de control (regla de control) ..	172
ii)	"Obligaciones laborales" y conocimiento	174
c.	Excepción: ejercicio efectivo del poder de dirección	176

Capítulo VIII

RESPONSABILIDAD PENAL DEL EMPLEADOR

1.	Introducción	177
2.	Responsabilidad por incumplimiento en la adopción de medios de seguridad y resguardo (ley 19.196)	178
a.	Características del tipo penal	178
i)	Tipo penal	178
ii)	Bien jurídico tutelado	178
iii)	Es un delito de peligro concreto	179
iv)	Otros elementos de hecho a considerar	179
v)	Imposibilidad de concurso de este delito con el de lesiones u homicidio culposo	180
b.	Responsables (sujetos activos del delito)	180

i)	“El empleador o en su caso, quien ejerciendo efectivamente en su nombre el poder de dirección de la empresa”	181
a.	El empleador	181
b.	“En su caso, quien ejerciendo efectivamente en su nombre el poder de dirección de la empresa”	182
c.	El caso de los trabajadores independientes	183
d.	Síntesis	184
ii)	¿Todos los empleadores pueden ser sujetos activos?	185
a.	El caso de las dependencias estatales	185
b.	El caso de las asociaciones u organizaciones sin fines de lucro y el empleador doméstico	187
iii)	El caso de las empresas tercerizadas	187
c.	El sujeto pasivo: cualquier trabajador	189
d.	La conducta tipificada	189
i)	Consiste en una omisión (no adoptar)	189
ii)	Régimen de culpabilidad	190
iii)	Límites a la responsabilidad del empleador	191
e.	Normas cuyo incumplimiento generaría responsabilidad	192
i)	Análisis de la referencia a “la ley y su reglamentación”	192
ii)	Análisis del reenvío de la ley penal a otras normas	193
f.	¿Cuándo se configura el peligro grave y concreto?	194
g.	La pena	195
3.	Otros tipos penales	195
4.	Tribunales competentes y procedimiento aplicable	195

Capítulo IX

PARTICIPACIÓN DE LOS TRABAJADORES Y OTROS SUJETOS EN LA GESTIÓN DE LA PREVENCIÓN DE LOS RIESGOS LABORALES

1.	Fundamento de la participación de los trabajadores	197
2.	Derechos y obligaciones de los trabajadores en la materia	197
a.	Derecho a la seguridad y salud	197
b.	Deberes de diligencia y colaboración	198
c.	Regla de la gratuidad	200
d.	Obediencia debida y derecho de resistencia del trabajador	200
i)	Obediencia debida	200
ii)	Derecho de resistencia	201
3.	Participación de trabajadores y sindicatos en SYSO	202
a.	Importancia y beneficios de la participación	202
b.	Participación de los trabajadores como límite a la responsabilidad del empleador	203

4. Formas de participación colectivas	204
a. Comisiones de Seguridad y otras formas de cooperación	204
i) Regulación	204
a. Regulación general: decreto 291/007	204
b. Régimen particular: delegado de obra en la industria de la Construcción	206
ii) Otros cometidos particulares	207
a. Servicios de Prevención, Salud e Higiene en el Trabajo	208
b. Control de consumo de marihuana y drogas	209
b. Acuerdos colectivos	209
c. Participación en organismos oficiales, nacionales y sectoriales	210
5. Participación de otras empresas	214
6. Participación de organismos y funcionarios del Estado	214
7. Responsabilidad de trabajadores y otros sujetos	215
a. Responsabilidad de los trabajadores y sindicatos	215
i) Responsabilidad civil	215
ii) Responsabilidad laboral	216
iii) Responsabilidad administrativa	217
iv) Responsabilidad penal	217
b. Responsabilidad de empresas que desarrollan actividades en un mismo lugar de trabajo	218
c. Responsabilidad del Estado y de los funcionarios públicos	219

Capítulo X

ANEXO NORMATIVO

1. Introducción	221
2. Convenios Internacionales de Trabajo y otros instrumentos	221
3. Leyes	223
4. Decretos	226
BIBLIOGRAFÍA	231