

RICARDO LUIS LORENZETTI

LA RESPONSABILIDAD
POR DAÑOS Y LOS
ACCIDENTES DE TRABAJO



ABELEDOPERROT

BUENOS AIRES

572/145

INDICE

CAPÍTULO I

¿COMO LEER LA LEY DE ACCIDENTES DE TRABAJO?

I.	<i>La norma especial y la general: el problema de la decodificación del derecho de daños y la metodología</i>	9
1.	Los accidentes de trabajo al margen del derecho	9
2.	La ley de accidentes en una lógica sistemática	11
II.	<i>La seguridad jurídica como valor fundante</i>	12
1.	La era del desencanto en el derecho laboral	12
2.	La feudalización del derecho	13
3.	Las nuevas demandas de seguridad	15
4.	La redogmatización del derecho laboral	16
III.	<i>El contrato de trabajo en el derecho de personas</i>	17
1.	La “desrealización” del contrato de trabajo	17
2.	La “despatrimonialización” del contrato del trabajo.....	19
3.	El derecho civil como nuevo derecho individual protectorio	20
4.	El derecho civil como derecho empresario económico....	21
5.	La constitucionalización del derecho privado.....	22
6.	La fractura con la realidad	23

CAPÍTULO II

APROXIMACION A UN MODELO DE REGULACION DE LOS ACCIDENTES DE TRABAJO

I.	<i>Introducción</i>	25
II.	<i>Los daños al trabajador como externalidad negativa</i>	26
1.	Noción de daño y de costo.....	26
2.	Costes primarios	27
3.	Costes secundarios	28
4.	Costes terciarios.....	29

III.	<i>La distribución de los costos</i>	30
	1. El teorema de "Coase"	30
	2. Conflicto de objetivos.....	31
	3. El objetivo de la eficiencia.....	31
	4. La indemnización eficiente.....	32
	5. Prevención y previsibilidad.....	33
	6. El seguro en la prevención y compensación	34
IV.	<i>El problema de la asignación</i>	35
	1. Introducción	35
	2. Costos a cargo del dependiente	35
	3. Costos a cargo de la sociedad. Seguridad social.....	36
	4. Crisis de la seguridad social. Privatización en el derecho argentino.....	38
	5. El accidente de trabajo como riesgo específico.....	39
	6. Colectivización de riesgos.....	39
	7. Costos a cargo de una clase: la empresaria.....	40
	8. Sistemas transaccionales cerrados.....	41
	9. Sistemas transaccionales abiertos: El problema de la opción - Derecho comparado y nacional.....	43
V.	<i>El derecho vigente</i>	44
	1. No pertenece a la seguridad social.....	44
	2. Pone los riesgos a cargo de una clase en un sistema abierto y desequilibrado	45
	3. Algunos probables efectos.....	45
VI.	<i>El derecho descable</i>	46

CAPÍTULO III

ACCIONES POR RESARCIMIENTO DE DAÑOS CAUSADOS POR EL TRABAJO

I.	<i>Unidad del fenómeno resarcitorio y pluralidad de acciones</i>	49
II.	<i>Sanción penal y reparación civil</i>	49
III.	<i>Acciones de reparación civil de los daños causados por el trabajo</i>	50
	1. Opción, cúmulo y delimitación de la pretensión deducida	50
	2. Responsabilidad contractual y extracontractual.....	51
	3. La aplicación del artículo 1113 del Código Civil al contrato de trabajo: la ampliación de la opción.....	53
IV.	<i>La acción contractual. El deber de seguridad</i>	55
	1. Principales controversias	55
	2. Carácter contractual o extracontractual	55
	3. Civil o laboral.....	57

4.	Contenido de la obligación de seguridad. La imputación subjetiva.....	57
5.	Naturaleza civil o laboral, la competencia y la prescripción en la nueva ley.....	59
V.	Opción entre distinta imputabilidad en la acción civil elegida.....	61
VI.	El problema de la opción entre la acción especial y la civil.....	61

CAPÍTULO IV

LA ACCION ESPECIAL Y LA ACCION CIVIL

I.	<i>Diferencias entre la acción especial y la acción civil por responsabilidad objetiva extracontractual</i>	63
1.	Legitimación activa.....	64
2.	Legitimación pasiva.....	64
3.	Factores de atribución.....	64
4.	Eximentes.....	64
5.	Régimen causal.....	65
	a. A nivel de autoría.....	65
	b. En la extensión de la reparación.....	65
6.	Daño.....	66
7.	Prueba.....	66
8.	Prescripción.....	66
9.	Régimen procesal aplicable.....	66
10.	Mora y opción.....	67
II.	<i>Diferencias entre la acción especial y la acción por responsabilidad civil subjetiva extracontractual</i>	67
III.	<i>Similitudes entre la acción especial y la civil</i>	68

CAPÍTULO V

FACTORES DE ATRIBUCION

I.	<i>Hacia el pluralismo en los factores de atribución</i>	69
II.	<i>Un nuevo concepto de riesgo</i>	70
III.	<i>Resumen introductorio de los factores de atribución</i>	72
1.	Culpa y dolo.....	72
2.	Riesgo de la cosa.....	72
3.	Actividad riesgosa.....	72
4.	Desechos peligrosos.....	72
5.	Riesgo de empresa. Obligación de garantía.....	73

IV.	<i>Factores subjetivos de atribución</i>	73
1.	Introducción	73
a.	Opción y culpa	73
b.	Unificación del concepto de culpa	74
c.	Su aplicación en el ámbito contractual y extracon- tractual	75
2.	Concepto.....	75
3.	Valoración de la culpa	75
4.	El modelo del buen empresario y los deberes de segu- ridad	76
5.	Examen del contenido.....	78
a.	Carga de autoinformación y deber de previsión	78
b.	Deber de cuidado	79
6.	Eximentes de la imputación subjetiva.....	80
V.	<i>Factores objetivos de atribución</i>	82
1.	El proceso de la objetivación	82
2.	El hecho de la cosa.....	82
3.	El riesgo o vicio de la cosa en el derecho del trabajo.....	85
4.	De la cosa a la actividad riesgosa	88
5.	Los residuos peligrosos.....	90
VI.	<i>Factores de atribución específicos de la ley especial</i>	91
1.	El riesgo de empresa.....	91
a.	Concepto.....	91
b.	Eximentes. dolo, hecho de la víctima, y <i>casus</i>	93
2.	Garantía por daños sufridos con ocasión del trabajo. <i>Accidentes in itinere</i>	94
a.	Introducción	94
b.	La regla de interpretación en materia de impu- tación.....	95
c.	El problema causal y las eximentes.....	96
d.	Acción civil.....	98

CAPÍTULO VI

EL NEXO CAUSAL

I.	<i>La causa como cuestión de la filosofía o de la política legis- lativa</i>	99
1.	La causa como criterio de asignación	99
2.	La causalidad como problema de origen o de efectos.....	100
II.	<i>El esquema causal de la ley 24.028 y la responsabilidad objetiva</i>	101
III.	<i>La noción de causa</i>	103
1.	La noción de causa adecuada: reglas y excepciones	103

2.	Causa, condición, ocasión.....	105
3.	Noción causal de accidente	105
4.	Noción causal de enfermedad profesional, común y concausal. Su régimen.....	106
IV.	<i>La concausa</i>	109
1.	La conexidad causal.....	109
2.	La enfermedad del trabajador como concausa.....	111
3.	La reparación de las consecuencias mediatas previsibles	112
4.	“Indiferencia de la concausa”, “consecuencias mediatas previsibles”, y régimen de la ley 24.028	114
5.	Agravación del curso causal	115
V.	<i>Las eximentes</i>	115
1.	La acumulación causal a nivel de autoría en el derecho civil y en la ley 24.028	115
2.	Eximentes en la ley 24.028.....	116
3.	Dolo de la víctima.....	117
4.	El hecho de la víctima. Requisitos	117
a.	Causa adecuada del daño	118
b.	Causa coadyuvante del daño	118
c.	No imputabilidad del empleador.....	118
5.	Caso fortuito.....	118
VI.	<i>Prueba del nexo causal</i>	119
1.	Prueba del nexo adecuado de causalidad	119
2.	Su aplicación en las enfermedades profesionales.....	123
3.	Efectos jurídicos del examen preocupacional.....	123
a.	Forma de realización y efectos	123
b.	Su inoponibilidad al trabajador	124
c.	Efectos de la omisión.....	126
d.	Efectos de la realización con omisión de formas	127
e.	Efectos de otros exámenes.....	128
VII.	<i>Empleado sucesivo de varios empleadores</i>	128
a.	Acción especial	129
b.	Acción de regreso.....	129

CAPÍTULO VII

EL DAÑO RESARCIBLE

I.	<i>Aspectos generales</i>	131
1.	El daño resarcible y sus requisitos	131
2.	La persona y el patrimonio como contenidos del daño.....	133
3.	Daños y legitimación activa: El caso de la concubina.....	135

	4.	El daño como presupuesto en la ley 24.028: el daño sicofísico	136
	5.	Reparación del daño en el derecho civil y laboral	137
II.		<i>El daño emergente</i>	137
	1.	Su reparación en el derecho civil.....	137
	a.	Gastos de sepelio.....	137
	b.	Asistencia médica.....	138
	c.	El problema de la calidad de la asistencia médica	138
	d.	Aparatos de prótesis y ortopedia.....	139
	2.	Su reparación en la ley especial.....	140
	a.	Gastos de sepelio.....	140
	b.	Asistencia médica.....	140
	c.	Aparatos de prótesis y ortopedia.....	140
III.		<i>La reparación del lucro cesante y daño moral en la ley 24.028</i>	141
	1.	Introducción	141
	2.	Sistema de cálculo del lucro cesante en supuestos de muerte e incapacidad permanente	142
	3.	Límite	142
	4.	El lucro cesante en la incapacidad temporaria.....	142
	5.	Cálculo del salario	143
	a.	Determinación	143
	b.	Varias remuneraciones de empleadores diversos.....	144
	c.	El problema de la "actualización"	145
	6.	Consolidación del daño.....	146
	7.	Acción de reagravación. Daños continuados	146
IV.		<i>La reparación del lucro cesante futuro en el derecho civil</i>	147
	1.	Noción	147
	2.	Incapacidad computable para la valoración de la pérdida	148
	a.	Incapacidad física, profesional y general.....	148
	b.	Los baremos de incapacidad.....	150
	3.	Asimilación entre incapacidad y lucro cesante	150
	4.	Vida útil computable para la determinación del lucro.....	152
	5.	Lucro cesante y compensación de lucros.....	153
	6.	Lucro cesante y ganancias computables: fijas y variables	154
V.		<i>La determinación del lucro cesante futuro</i>	155
	1.	La regla de reparación por equivalencia en el derecho antiguo.....	155
	2.	Equivalencia y causalidad	156
	3.	La previsión y seguridad	158

4.	El derecho común: el Código Civil y su interpretación.....	159
5.	La era de las matemáticas	160
	a. La necesidad de una predicción	160
	b. La fórmula de matemática financiera y su crisis.....	160
	c. Por qué esa fórmula. El problema cultural.....	163
6.	Otras alternativas.....	163
VI.	<i>Daño moral</i>	165
	1. Estado actual de la cuestión	165
	2. Daño moral y daño a la persona.....	166
	3. Indemnización satisfactiva.....	166
	4. El cuántum de la satisfacción	167
VII.	<i>La situación del autor en la medición de los daños</i>	168

CAPÍTULO VIII

LEGITIMACION ACTIVA

I.	<i>Titulares de la acción civil por daño propio</i>	169
II.	<i>Titulares de la acción especial por daño propio</i>	169
	1. Hacia una noción amplia de trabajador	169
	2. Sujetos incluidos	170
	3. Sujetos excluidos.....	171
	a. Locadores de servicios.....	171
	b. Trabajadores impropriamente designados como tales	173
III.	<i>Titulares de la acción en caso de muerte de la víctima</i>	174
	1. Acción civil	174
	2. Ley especial.	174
	- Definición de causahabientes	174
	3. Titularidad conjunta o mancomunada.....	176
	a. Acción civil	176
	b. Acción especial	177
	4. Transmisibilidad de la opción	178
IV.	<i>Modificaciones subjetivas en la legitimación activa</i>	178
	a. Sucesión por los herederos.....	178
	b. Cesión.....	178

CAPÍTULO IX

LEGITIMACION PASIVA

I.	<i>Identificación del demandado en la acción por daños contractuales o extracontractuales</i>	179
	1. Acción civil	179
	2. Acción especial	179

II.	<i>Pluralidad de demandados</i>	180
1.	Novación	181
a.	Acción civil	181
b.	Acción especial	181
2.	Cesión-transferencia de universalidad-fusión	182
a.	Acción civil	182
b.	Acción especial	183
3.	Subcontrato	184
a.	Acción civil	184
b.	Acción especial	185
III.	<i>Pluralidad de demandados por causa de la intermediación</i>	185
1.	Los contratistas	185
a.	Enunciación del problema	185
b.	La solución dentro de la doctrina de la simulación	187
c.	La solución dentro de la teoría la integración económica	188
d.	La solución dentro de la doctrina de la legitimación	188
e.	Antecedentes	189
f.	Precisiones	189
g.	Conclusión	190
2.	La empresa de servicios eventuales	191
a.	Calificación del contrato y legitimación extraordinaria	191
b.	Noción de servicio eventual	192
IV.	<i>Empleado sucesivo de varios empleadores: Remisión</i>	193
V.	<i>Imputación unificada de varios sujetos</i>	194
1.	Responsabilidad de la sociedad controlante y del grupo económico. Subordinación e integración	194
2.	Responsabilidad colectiva	196
VI.	<i>Incorporación de terceros</i>	197
1.	Acción contra terceros causantes del daño: accidentes <i>in itinere</i> responsabilidad médica	197

CAPÍTULO X

EL CONTRATO DE SEGURO EN LA NUEVA LEY

I.	<i>Naturaleza jurídica del seguro en el nuevo régimen</i>	199
1.	Del seguro social al seguro privado: caracteres del contrato	199
2.	Seguro parcial y defensas oponibles	201
3.	Consecuencias de la oponibilidad de límites	202

II.	<i>La relación entre el asegurador y la víctima</i>	203
1.	Introducción	203
2.	Siniestro	204
3.	Cláusulas limitativas de responsabilidad	205
4.	Exclusión de cobertura. Culpa grave del asegurado.....	206
5.	Cláusulas de caducidad	207
6.	Cumplimiento del contrato y falta de pago.....	207
7.	Culpa y dolo de la víctima	209
8.	Prescripción	209
9.	Empleado sucesivo de varios empleadores. Determinación del asegurador responsable.....	209
III.	<i>Citación en garantía</i>	210
IV.	<i>La acumulación procesal de legitimados pasivos</i>	211
1.	La legitimación extraordinaria.....	211
2.	Las obligaciones causadas	211
3.	Las obligaciones solidarias y las conexas.....	212
4.	Las obligaciones mancomunadas	213
5.	La acción.....	214
6.	Las partes procesales	215
7.	El litisconsorcio.....	216
8.	Razonabilidad de la solución	216
V.	<i>Fondo de garantía</i>	217

CAPÍTULO XI
PRESCRIPCIÓN

1.	Noción	219
2.	Derecho aplicable.....	219
3.	Prescripción, voluntariedad y subordinación	220
4.	Prescripción y renuncia.....	220
5.	Plazo de prescripción	221
6.	Comienzo del curso de la prescripción.....	221
	a. Acción civil	221
	b. Acción especial	222
7.	El problema de los daños continuados: su diferencia con la indeterminación del monto.....	224
8.	El cómputo en la acción del asegurado contra el asegurador	225
9.	Conflicto con el artículo 258 de la ley 20.744.....	225
10.	Empleadores sucesivos	225
11.	Interrupción de la prescripción.....	225
12.	Acción especial: las actuaciones administrativas.....	226
13.	Suspensión de la prescripción	227

CAPÍTULO XII

**ACTUACION ADMINISTRATIVA. HONORARIOS.
ASPECTOS PROCESALES. DERECHO TRANSITORIO**

I.	<i>Actuación administrativa voluntaria y transacción</i>	229
1.	Procedimiento	229
2.	¿Proceso administrativo o transacción formal?	230
3.	Superposición con las demandas contra el Estado	231
4.	Aplicación a las acciones civiles	232
5.	Sujetos	232
6.	Objeto	233
7.	Formas	233
	a. Pericia en sede administrativa	234
	b. Pericia o dictamen en sede judicial	235
	c. Asistencia letrada o sindical	235
	d. Resolución homologatoria fundada	236
8.	Efectos de los actos	236
	a. Omisión de la denuncia	236
	b. Traslado de la denuncia al empleador. Actitudes-efectos	237
	c. Pericia médica. Costos. Impugnaciones	237
	d. Acuerdo. Homologación	238
	e. Cumplimiento del acuerdo	239
	f. Incumplimiento del acuerdo	239
II.	<i>Calidades especiales para el crédito</i>	240
1.	El pago de las indemnizaciones	240
2.	Beneficio de pobreza	241
3.	Privilegios	241
III.	<i>Problemas de derecho transitorio y de la aplicación de la ley en el tiempo</i>	241

CAPÍTULO XIII

**REGULACION DE HONORARIOS. CONTRATOS
Y PACTOS SOBRE EL CREDITO**

I.	<i>Regulación de honorarios en la ley 24.028</i>	243
1.	Constitucionalidad	243
2.	Interpretación del texto	244
	a. Regulación en base al monto de condena	244
	b. Regulación en caso de rechazo de la demanda	244
	c. La pauta del trabajo realizado	244
	d. Los pactos de honorarios en las transacciones	245
	e. La <i>ratio legis</i>	245

II.	<i>El contrato de servicios profesionales entre el obrero y el abogado</i>	246
	1. El contexto de regulación	246
	2. La desregulación del honorario profesional	247
	3. Libertad de contratación del precio	248
	4. El pacto de cuota litis.....	248
	5. Nulidad del precio cuotificado en la ley 24.028	249
	6. Nulidad del precio fijado anticipadamente	250
III.	<i>Contratos sobre el derecho eventual a la indemnización</i>	251
	1. Actos jurídicos prohibidos.....	251
	a. Renuncia. Transacción. Convención liberatoria.....	251
	b. Cesión	251

CAPÍTULO XIV

EL REGIMEN AGRARIO Y EL CONTRATO DE MEDIERIA

I.	<i>Los accidentes de trabajo en el derecho agrario</i>	253
	1. La aplicación de la ley 24.028.....	253
	2. El deber de seguridad	254
	3. Acciones que puede intentar la víctima	254
	4. La noción de guardián de la cosa en el ámbito agrario.....	255
II.	<i>El contrato de mediería en el tambo</i>	256
	1. La discusión sobre la naturaleza jurídica	256
	a. La tesis agrarista.....	256
	b. La tesis laboralista.....	256
	2. El problema de la ubicación del estatuto	257
	3. La posibilidad de celebrar un contrato laboral o uno asociativo	258
	4. La ausencia de orden público	259
	5. Una doble regulación de la relación jurídica considerada.....	259
	6. La calificación del contrato	260
	7. Criterios de calificación del contrato	260
	a. Contrato de uso o de producción	260
	b. Locación de servicio autónomo o dependiente	261
	c. Producción dependiente o asociado.....	262
	d. Dependencia económica y contrato de tambo con fraude a la ley o simulación societaria.....	263

CAPÍTULO XV

**LA LEGISLACION SOBRE ACCIDENTES
EN EL BRASIL Y LA PERSPECTIVA
DE INTEGRACION**

I.	<i>El régimen en Brasil</i>	267
1.	Introducción	267
2.	La base jurídica común	268
3.	Legisladores con objetivos distintos	268
4.	Antecedentes de la legislación brasileña: hacia la seguridad social.....	269
5.	La reforma constitucional de 1988: un cambio de rumbo	271
6.	La seguridad social en las leyes 8212 y 8213	272
	a. Principios normativos y cobertura	272
	b. Aportes	272
	c. Definición de accidente de trabajo	272
	d. Enfermedades concausales	273
	e. Prestaciones	273
	f. Acciones.....	273
7.	La acción de derecho común	274
	a. La opción.....	274
	b. La apreciación de la culpa. La obligación de seguridad	274
	c. La indemnización	275
	d. La acumulación.....	276
8.	Características del sistema brasileño	276
II.	<i>Las nuevas perspectivas</i>	277
	1. La empresa como agente de prevención	277
	2. El medio ambiente laboral.....	278
	Apéndice Legislativo - Ley 24.028. Accidentes de trabajo y enfermedades del trabajo.....	279
	Decreto 1792/92. Reglamentación de la ley 24.028	292
	Baremo Nacional Unificado.....	297
	<i>Índice bibliográfico</i>	313