

✓
Ricardo D. Hierrezuelo — Pedro F. Núñez

4-4

Responsabilidad solidaria en el contrato de trabajo

SOLIDARIDAD EN EL NUEVO MARCO DE LAS RELACIONES LABORALES. INTERRELACION, INTERMEDIACION E INTERPOSICION DE PERSONAS. AGENCIAS DE COLOCACION Y DE SERVICIOS EVENTUALES. CESION TOTAL O PARCIAL Y TRANSFERENCIA DEL ESTABLECIMIENTO. CONTRATACION Y SUBCONTRATACION. TERCERIZACION, FRAGMENTACION DEL PROCESO PRODUCTIVO Y DESCENTRALIZACION PRODUCTIVA. RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS, CONTROLANTES, DIRECTORES, GERENTES Y ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES COMERCIALES.

Prólogo de ESTELA M. FERREIROS



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Palabras previas	7
A modo de prólogo	13

Capítulo I

LA SOLIDARIDAD

EN GENERAL

§ 1. Concepto	29
§ 2. Antecedentes históricos	31
§ 3. Caracteres de la solidaridad	33
§ 4. Fuentes	35
§ 5. Fundamento	36
§ 6. Finalidad	37
§ 7. Prueba de la solidaridad	38
§ 8. Renuncia de la solidaridad	38
§ 9. Efectos de la solidaridad	39
a) Solidaridad activa	39
1. Efectos principales	39
2. Efectos secundarios	40
3. Efectos en la relación interna	41
b) Solidaridad pasiva	42
1. Efectos principales	42
I. Derecho al cobro total	42
II. Extinción de la obligación por pago u otro medio equiva- lente	44
2. Efectos secundarios	45
3. Efectos en la relación interna	46

Capítulo II**LA SOLIDARIDAD****EN EL DERECHO DEL TRABAJO**

§ 10. Introducción	49
§ 11. Finalidad de la solidaridad en el Derecho del trabajo	51
§ 12. Caracteres de la solidaridad en el Derecho del trabajo	53
§ 13. Efectos de la solidaridad en el Derecho del trabajo	55
a) Efectos principales	55
1. Derecho al cobro total	56
I. Teorías que niegan la posibilidad de demandar al deudor solidario, si no se demandó al empleador	56
II. Teorías que admiten la posibilidad de demandar conjunta o indistintamente al deudor solidario y al principal	60
III. Jurisprudencia que contempla ambas posturas	64
IV. Nuestra opinión	68
2. Extinción por pago u otro medio equivalente	70
b) Efectos secundarios	71
c) Acciones internas o de regreso	71
§ 14. La solidaridad en las normas laborales	72
a) La solidaridad en la Ley de Contrato de Trabajo	72
b) La solidaridad en los estatutos profesionales	73
1. Trabajo a domicilio. Ley 12.713	74
2. Jugador de fútbol profesional. Leyes 20.160 y 24.622	75
3. Estatuto del Periodista Profesional. Ley 12.908	76
4. Estatuto del Empleado Administrativo de Empresas Periódicas. Decr.-ley 13.839/46, ratificado por ley 12.921	76
5. Estatuto de los Trabajadores de la Construcción. Ley 22.250	77

Capítulo III**INTERPOSICION Y MEDIACION**

§ 15. Introducción	81
§ 16. Fraude	84
§ 17. Simulación	86
§ 18. Interposición, intermediación e interrelación	88
a) Introducción	88
b) Distinción semántica	89
c) Distinción jurídica	89
§ 19. Regla general. Art. 14 de la <i>LCT</i>	93

a) Principio de primacía de la realidad	93
b) Distintos supuestos de interposición contemplados por el art. 14 de la <i>LCT</i>	95
1. Interposición del dependiente	96
2. Interposición de personas físicas, testaferros u hombres de paja (no dependientes)	99
3. Interposición de personas jurídicas (falsas empresas)	100
4. Creación de una persona jurídica como mera pantalla para burlar la ley	104
§ 20. El art. 29 de la <i>LCT</i> . Mediación	104
§ 21. Qué se puede reclamar y relaciones internas entre las empresas ...	108

Capítulo IV

**LAS EMPRESAS DE SERVICIOS EVENTUALES.
LAS AGENCIAS DE COLOCACION
Y SELECTORAS DE PERSONAL**

§ 22. Las agencias de colocación	113
a) Introducción	113
b) Los convenios de la OIT y el Derecho comparado	115
c) La regulación en nuestro país	119
§ 23. Las selectoras de personal	123
§ 24. Las empresas de servicios eventuales	124
a) Antecedentes legislativos internacionales	124
1. Convenio 181 de la OIT	126
2. Las consecuencias normativas del Convenio	130
b) La situación legislativa en nuestro país	132
1. Introducción	132
2. El decreto 2491/80	134
3. El decreto 1455/85	136
4. Régimen actual	139
I. Concepto y delimitación	139
II. Requisitos para funcionar y contratar	142
II.1. Habilitación administrativa	142
II.2. Cubrir necesidades eventuales de las empresas usuarias	150
II.3. Incumplimiento de los requisitos	154
III. Relaciones entre las partes	161
III.1. Interrelación triangular	161
III.2. Relación entre la empresa de servicios eventuales y sus trabajadores	161

III.3. Relación entre la empresa usuaria y los trabajadores proporcionados por la empresa de servicios eventuales	168
III.4. Relación entre la empresa usuaria y la empresa de servicios eventuales	173

Capítulo V

CESION TOTAL O PARCIAL. CONTRATACION Y SUBCONTRATACION

§ 25. Análisis preliminar	177
§ 26. Delimitación del ámbito de aplicación del art. 30 de la LCT	177
a) Cesión total o parcial	178
b) Contratación y subcontratación, cualquiera sea el acto que le dé origen, de trabajos o servicios correspondientes a la actividad normal y específica propia del establecimiento, dentro o fuera de su ámbito	180
1. Contratación y subcontratación	181
2. La problemática conceptual de la subcontratación	184
3. Descentralización productiva. Externalización de funciones. Tercerización y fragmentación	186
4. Actividad principal y actividad secundaria	187
I. Posición amplia	187
II. Posición estricta	190
III. Nuestra posición	192
IV. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	200
v. Jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo después de “Rodríguez”	228
— <i>Reseña de fallos</i>	229
1. Vigilancia	229
2. Limpieza	231
3. Gastronomía	234
4. Telefonía celular	238
5. Planes de ahorro	241
6. Fragmentación del proceso productivo. Contratos de concepción, distribución y franquicia	241
7. Varios	242
a. Productos alimenticios	242
b. Empresa de electricidad	243
c. Reposición de productos en un supermercado	243
d. Prestaciones médicas	244
e. Venta de gaseosas en un estadio deportivo	244
f. Servicio de cafetería en una agencia de noticias	245

g. Venta final de automotores	245
h. Empresa de ambulancias contratada por la INSSJP	245
i. Tendido de cable en una empresa de televisión por cable	246
j. Productor teatral y dueño del teatro	246
k. Prestadoras del Consejo del Menor y la Familia	247
l. Transporte	247
m. Actividad propia y específica	249
n. Empresa explotadora de taxis	250
ñ. Tareas de acondicionamiento de infraestructura para la provisión de agua potable	251
o. Empresa que traslada productos elaborados por otra	252
p. Establecimiento Cáritas	252
§ 27. La solidaridad antes de la reforma	253

Capítulo VI

**EL ART. 30 DE LA LCT A LA LUZ DE LA REFORMA
INTRODUCIDA POR LA LEY 25.013**

§ 28. Antecedentes	257
§ 29. El art. 17 de la ley 25.013	259
§ 30. Análisis de la reforma	260
§ 31. Alcances de la responsabilidad solidaria después de la reforma	266
§ 32. A quiénes se deben efectuar los reclamos	276
§ 33. Qué se puede reclamar	279
§ 34. Efectos de la solidaridad y relaciones internas entre las empresas	283
§ 35. La incidencia de la reforma en la ley 22.250	285

Capítulo VII

LAS EMPRESAS SUBORDINADAS Y RELACIONADAS

§ 36. Introducción	293
§ 37. Antecedentes y Derecho comparado	296
§ 38. Las empresas subordinadas y relacionadas	300
a) Regulación legal	300
b) La empresa, el empresario y el problema de la personalidad jurídica	301
c) El control de empresas y el conjunto económico de carácter permanente	303
1. El control societario	303
2. El conjunto económico	309
3. El control y el conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo	314

I. El control en la Ley de Contrato de Trabajo	315
II. El conjunto económico en la Ley de Contrato de Trabajo ..	321
— <i>Reseña de fallos</i>	323
III. La exigencia de la permanencia	327
§ 39. Maniobras fraudulentas y conducción temeraria	336
§ 40. La solidaridad en las sociedades subordinadas y relacionadas	340
§ 41. Aspectos procesales	342

Capítulo VIII

RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS, DIRECTORES, GERENTES Y ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES COMERCIALES

A — LA PERSONA JURIDICA Y LA LIMITACION.

TEORIA DE LA DESESTIMACION DE LA PERSONALIDAD JURIDICA

§ 42. Introducción	351
§ 43. Persona jurídica	352
a) Antecedentes	352
b) Naturaleza jurídica	354
1. Teoría de la ficción	354
2. Teorías negatorias de la personalidad	355
3. Teorías realistas	357
4. Teorías normativas	359
5. Utilidad de la clasificación	360
c) La persona jurídica en el Código Civil	361
d) La persona jurídica en la Ley de Sociedades Comerciales	364
§ 44. Limitación de la responsabilidad	366
a) Evolución histórica	366
b) Personalidad jurídica <i>versus</i> limitación de la responsabilidad ...	368
c) La limitación de la responsabilidad en la Ley de Sociedades Co- merciales	370
§ 45. Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica	375
a) Concepto	375
b) La postura de Rolf Serick	377
c) Antecedentes en el Derecho comparado	378
d) Antecedentes nacionales	384
1. Legislativos	384
2. Jurisprudenciales	385
I. De la Corte Suprema de Justicia de la Nación y de otros fueros	385
II. Fuero del trabajo	387

*B — RESPONSABILIDAD DE LOS SOCIOS
Y CONTROLANTES DE SOCIEDADES COMERCIALES*

§ 46. El art. 54, párr. 3° de la Ley de Sociedades Comerciales	393
a) Introducción	393
b) Análisis de diversas posturas interpretativas del art. 54 de la Ley de Sociedades Comerciales	401
1. Tesis amplia	401
I. Interpretación doctrinaria	401
II. Interpretación jurisprudencial	406
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	406
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones	414
2. Tesis estricta	417
I. Interpretación doctrinaria	417
II. Interpretación jurisprudencial	428
II.1. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	428
II.2. Jurisprudencia de otras jurisdicciones	435
II.3. Primera aproximación de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	437
II.4. El fallo de la CSJN, “Palomeque, Aldo René c. Benemeth S.A. y otro”	438
c) Nuestra opinión	441
d) Aspectos procesales	446

*C — RESPONSABILIDAD DE DIRECTORES,
GERENTES Y ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES COMERCIALES*

§ 47. Alcances normativos y procesales	453
a) Regulación normativa	453
b) Análisis de diversas posturas	458
1. Interpretación doctrinaria	458
2. Interpretación jurisprudencial	462
I. Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo	462
I.1. Tesis amplia	462
I.2. Tesis estricta	465
II. La jurisprudencia de la CSJN, “Carballo, Atilano c. Kanmar S.A. (en liquidación) y otros”	468
c) Nuestra opinión	469
d) Aspectos procesales de la responsabilidad de los directores, gerentes, administradores y representantes de sociedades comerciales	472

Capítulo IX

TRANSFERENCIA

DEL CONTRATO DE TRABAJO

A — NOVACION SUBJETIVA
DEL CONTRATO DE TRABAJO

§ 48.	Introducción	477
§ 49.	Antecedentes nacionales e internacionales de la norma	482
	a) Disposiciones anteriores a la Ley de Contrato de Trabajo	482
	b) La Ley de Contrato de Trabajo	486
§ 50.	Novación subjetiva del contrato de trabajo	488
	a) Generalidades	488
	b) Terminología	491

B — TRANSFERENCIA
DEL ESTABLECIMIENTO

§ 51.	Concepto	494
§ 52.	Delimitación del establecimiento y su diferenciación con la empresa	495
§ 53.	Distintos supuestos de transferencia. Clasificación	500
	a) Sucesión <i>mortis causa</i>	501
	b) Transferencia por actos entre vivos	506
	1. Transferencia definitiva	509
	2. Transferencia transitoria o precaria	510
	c) Supuestos particulares de transferencia	513
	1. Transferencia del fondo de comercio	514
	2. Licitación y concesión	515
	3. Subasta pública	518
	4. Transformación	519
	5. Fusión y escisión	520
	6. La quiebra del empleador	521
	d) Efectos de la transferencia del establecimiento	525
	1. Continuación de la relación de trabajo	525
	2. Obligaciones devengadas con anterioridad a la transferencia respecto a relaciones laborales vigentes al momento de la misma	528
	3. Obligaciones contraídas con trabajadores cuyos contratos de trabajo se extinguieron con anterioridad a la transferencia .	530
	4. Obligaciones contraídas al momento de la transferencia. Posibilidad del trabajador de rescindir el contrato de trabajo fundado en justa causa	537

5. Obligaciones contraídas con posterioridad a la transferencia	546
6. Aspectos procesales de la transferencia del establecimiento ..	549

**C — OTROS SUPUESTOS
DE TRANSFERENCIA**

§ 54. Cesión de personal	555
§ 55. Transferencia a favor del Estado	560
§ 56. Privatizaciones	564
a) Introducción	564
b) Marco regulatorio	565
c) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ...	566
1. El fallo “Di Tullio”	566
2. El fallo “Taschowsky”	574
3. Los fallos “Saddakni” y “Manoilov”	578
d) Opinión de la doctrina	579

Capítulo X

**LA SOLIDARIDAD EN EL NUEVO MARCO
DE LAS RELACIONES LABORALES**

§ 57. Las transformaciones producidas y su incidencia en el Derecho individual del trabajo	589
a) Las fronteras de la dependencia	593
b) La mutación del paradigma organizacional de la empresa	596
c) Las relaciones interempresarias	598
§ 58. La descentralización productiva	599
a) La descentralización productiva como estrategia de organización empresarial	599
b) Delimitación y concepto de descentralización productiva	600
1. Diferencia con la tercerización	601
2. Diferencia con la intermediación y la interposición	602
3. Diferencia con la contratación y la subcontratación	604
4. Diferencia con el <i>outsourcing</i>	604
5. Concepto de descentralización productiva	605
c) Caracteres	605
d) Causas	611
e) Clasificación	613
f) Descentralización y concentración. Los grupos de empresas y la filialización	617
g) Consecuencias	623
h) La descentralización productiva y la Ley de Contrato de Trabajo	629

§ 59. Las relaciones interempresarias y la solidaridad	632
§ 60. Disparadores para un nuevo Derecho social	638
§ 61. Conclusión	641
<i>Bibliografía general</i>	645