

JUAN J. FORMARO

Derecho de daños laborales

TEORÍA GENERAL DE LA REPARACIÓN DE LOS INFORTUNIOS DEL TRABAJO. SISTEMA TARIFADO Y REPARACIÓN PLENA

CONTINGENCIAS. RESPONSABILIDAD: OBJETIVA Y SUBJETIVA;
CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL. DAÑO RESARCIBLE.
LEGITIMADOS. EXIMENTES. PRUEBA. INTERESES. PRESCRIPCIÓN.
APLICACIÓN TEMPORAL DE LA LEY. OPCIÓN EXCLUYENTE. VÍAS PROCESALES.
ARTICULACIÓN ENTRE LOS RÉGIMENES (ESPECIAL Y COMÚN)

1ª EDICIÓN

h
hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN

DERECHO DE DAÑOS LABORALES: SU EXISTENCIA Y LAS PAUTAS QUE LO RIGEN

§ 1. Exposición preliminar sobre el objeto de la obra	25
§ 2. La negación del derecho de daños laborales y los problemas que acarrea	26
§ 3. Advertencia sobre el contenido de la obra y su propósito	27
§ 4. Algunas premisas a desarrollar	27

PARTE PRIMERA

EL DERECHO CONSTITUCIONAL A LA REPARACIÓN Y LOS RÉGIMENES LEGALES QUE LO REGULAN

CAPÍTULO I

EL PRINCIPIO QUE ESTABLECE LA PROHIBICIÓN DE DAÑO Y EL DEBER DE INDEMNIZAR (ART. 19, CN)

§ 1. Introducción	33
§ 2. El art. 19 de la CN	34
§ 3. La reparación de los daños y los derechos a la salud y a la vida de los trabajadores	35

CAPÍTULO II

EL RÉGIMEN DE RIESGOS DEL TRABAJO (LEYES 24.557, 26.773 Y 27.348)

§ 1. Introducción	37
-------------------------	----

§ 2. Antecedentes legales	37
a) La ley 9688 y sus modificatorias	37
b) La ley 24.028	39
§ 3. La ley 24.557	39
§ 4. La ley 26.773	41
§ 5. La ley 27.348	41
§ 6. El esquema normativo vigente	42

CAPÍTULO III

EL DERECHO COMÚN

§ 1. Introducción	43
§ 2. Los elementos de la responsabilidad en el derecho común	43
a) La antijuridicidad	44
b) El factor de atribución	45
c) La relación de causalidad	46
d) El daño	47
§ 3. La unidad del fenómeno resarcitorio	49
§ 4. La confluencia de las normas comunes laborales y civiles en función de la reparación plena	50
§ 5. La mecánica de la aplicación del derecho civil en el plano laboral	50

CAPÍTULO IV

LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA

§ 1. Introducción	55
§ 2. Fallos atinentes a la acción sistémica	55
§ 3. Fallos relativos a la acción común	58

PARTE SEGUNDA

EL SISTEMA ESPECIAL DE REPARACIÓN

CAPÍTULO I

LOS DAMNIFICADOS LEGITIMADOS

§ 1. Introducción	65
§ 2. La nómina legal de derechohabientes	66
§ 3. "Concurrencia" y "prelación". El derecho indemnizatorio de los hijos menores	66
§ 4. Matrimonio, convivencia e incidencia del CCCN	68

CAPÍTULO II

LOS OBLIGADOS

§ 1. Introducción	71
§ 2. Los obligados del sistema	71
a) Aseguradora de Riesgos del Trabajo	71
b) Empleador autoasegurado	71
c) Empleador no asegurado	72
§ 3. La sustitución de la responsabilidad patronal	72

CAPÍTULO III

LAS CONTINGENCIAS

§ 1. Introducción	75
§ 2. Accidentes	75
a) Los caracteres del acontecimiento ("súbito" y "violento")	76
b) El daño "por el hecho" o "en ocasión"	77
1. El texto original de la ley 9688	78
2. La modificación por la ley 12.631	79
3. La ley 15.488	80
4. La "ocasión" que permite el daño y obliga a indemnizar	81
§ 3. Enfermedades	83
a) Enfermedades "profesionales" del art. 6° de la LRT	83
1. Enfermedades listadas	83
2. Enfermedades no listadas	85
b) Enfermedades "laborales" no profesionales	86
§ 4. El daño <i>in itinere</i>	89
§ 5. El infortunio laboral	90
a) La distinción entre accidente y enfermedad	90
b) Causalidad material y causalidad jurídica. Causa y ocasión	91
c) La razón de la diferencia de tratamiento entre accidente y enfermedad	92
d) Función del listado de enfermedades	93
e) La literalidad del art. 6° de la LRT puesta a prueba	93
f) El análisis de la cuestión a partir de las eximentes o exclusiones de cobertura	94
§ 6. Las contingencias posibles	95

CAPÍTULO IV

LAS EXIMENTES

§ 1. Introducción	99
§ 2. La fuerza mayor extraña al trabajo en relación al "hecho" y la "ocasión" laboral	99
§ 3. El dolo del trabajador como intención deliberada de auto-daño	100
§ 4. La alusión a las incapacidades preexistentes y su vínculo con la ocasión	103

CAPÍTULO V

LA INDIFERENCIA DE LA CONCAUSA

§ 1. Introducción	105
§ 2. Los regímenes anteriores a la ley 24.557	106
§ 3. La indiferencia de la concausa en el régimen de riesgos del trabajo	107
a) Accidentes de trabajo	107
b) Enfermedades	108
1. Enfermedades previstas en los dectrs. 658/96 y 1167/03	108
2. Enfermedades incorporadas por el dect. 49/14	108
3. Enfermedades reconocidas por la vía del dect. 1278/00	109
§ 4. La incidencia del "hecho de la víctima" como eximente en el CCCN	110

CAPÍTULO VI

LOS DAÑOS QUE INDEMNIZA**EL SISTEMA ESPECIAL**

§ 1. Introducción	111
§ 2. El "daño biológico" y el "valor vida" como puntos de partida en el sistema	111
§ 3. Las prestaciones dinerarias y la naturaleza de los rubros que indemnizan	112
a) La prestación derivada de la fórmula	112
b) La compensación dineraria adicional del art. 11, ap. 4º de la ley 24.557	113
c) La indemnización adicional del art. 3º de la ley 26.773	114
d) La prestación adicional por gran invalidez	114
§ 4. La incidencia del baremo	114
§ 5. El daño extrapatrimonial en el sistema tarifado y la problemática que allí lo rodea	116
a) La superada consideración del daño moral como accesorio y residual	116
b) El siniestro grave que no causa incapacidad definitiva	117
c) El siniestro <i>in itinere</i>	121

CAPÍTULO VII

EL AJUSTE DE LOS CRÉDITOS

§ 1. Introducción	125
§ 2. Incidencia de la naturaleza del crédito sobre la cuantificación en la acción especial	126
§ 3. Las contradicciones del mecanismo de ajuste sobre la indemnización sistémica	126

CAPÍTULO VIII

LOS INTERESES

§ 1. Introducción	129
§ 2. Inicio del cómputo	129
§ 3. Tasa aplicable	131
§ 4. Capitalización de los intereses	132

CAPÍTULO IX

LA PRESCRIPCIÓN

§ 1. Introducción	135
§ 2. Las normas del régimen especial	136
§ 3. Plazo para efectuar la denuncia de la contingencia	136
§ 4. Cómputo del plazo para efectuar la denuncia de la contingencia	138
§ 5. Plazo para las acciones tendientes a procurar las prestaciones	139
§ 6. Los plazos de caducidad fijados por leyes provinciales	142
a) La caducidad y la prescripción	143
b) La caducidad de los derechos laborales	143
c) La jurisprudencia de la Corte Suprema	144
d) Los plazos de prescripción que se encuentran vigentes	145
e) Los efectos del tránsito administrativo	145

CAPÍTULO X

LA APLICACIÓN TEMPORAL**DE LA LEY**

§ 1. Introducción	147
§ 2. La norma general de derecho transitorio (art. 7º, CCCN)	147
§ 3. Algunos precedentes sobre la aplicación temporal de las leyes laborales	148
a) El fallo "Saltamartini" de la CSJN	148
b) Los plenarios "Prestigiacomio" y "Villamayor" de la CNAT	149
c) El fallo "Espósito" de la CSJN	149
§ 4. Criterios de aplicación del derecho transitorio en materia laboral	150
§ 5. La norma más favorable y el principio de progresividad en relación al derecho transitorio	151
§ 6. El acceso a la tarifa sobreviniente frente al daño no resarcido	151
a) Aplicación inmediata de las mejoras introducidas en la tarifa	152
b) Inconstitucionalidad de las normas sobre aplicación temporal	154
c) Indeterminación de la incapacidad	155
d) Indemnización equitativa por prestaciones no canceladas	156

PARTE TERCERA

LA REPARACIÓN DESDE EL DERECHO COMÚN

CAPÍTULO I

LOS DAMNIFICADOS LEGITIMADOS

§ 1. Introducción	163
§ 2. Legitimación para reclamar consecuencias patrimoniales	164

§ 3. Legitimación para reclamar consecuencias no patrimoniales	164
a) La inconstitucional limitación del Código Civil	165
b) La ampliación de los legitimados por el Código Civil y Comercial	165
1. La nómina de damnificados indirectos legitimados	167
2. La hipótesis de "gran discapacidad"	167
c) Dos relevantes fallos de la CSJN relacionados con el art. 1741 del CCCN	168

CAPÍTULO II

LOS OBLIGADOS

§ 1. Introducción	171
§ 2. Los posibles obligados a reparar desde el derecho común	171
§ 3. La concurrencia o la solidaridad frente a la obligación resarcitoria	172
§ 4. La responsabilidad de sujetos distintos del empleador y la opción	173

CAPÍTULO III

LA FUENTES DE LA RESPONSABILIDAD

§ 1. Introducción	175
§ 2. Las diversas fuentes de la responsabilidad	176
§ 3. Articulación entre los regímenes	178
a) El art. 1107 y la opción de las leyes 9688 y 24.028	178
b) La cuestión ante la ley 26.773	180
c) El escenario bajo la vigencia del Código Civil y Comercial	181

CAPÍTULO IV

LA OBLIGACIÓN DE SEGURIDAD

§ 1. Introducción	183
§ 2. Definición	184
§ 3. Aplicación en materia de accidentes y enfermedades laborales	184
a) La doctrina y la jurisprudencia que inicialmente acogió su vigencia	185
b) La posición de la Corte Suprema	186
c) La réplica de los argumentos esbozados contra su validez	187
d) Su moderna aceptación	191
§ 4. La sanción del Código Civil y Comercial	193
§ 5. Vigencia	195
§ 6. La situación de los derechohabientes	201

CAPÍTULO V

EL DEBER DE PREVISIÓN

§ 1. Introducción	205
§ 2. El art. 75 de la LCT (texto según ley 27.323)	206

§ 3. La acción fundada en el art. 75 de la LCT y la jurisprudencia de la CSJN	207
§ 4. El alcance del deber	208
§ 5. La naturaleza de la acción	209
§ 6. La operatividad de la norma	210
§ 7. Los efectos del empleo de la acción fundada en el art. 75 de la LCT	213

CAPÍTULO VI

LA RESPONSABILIDAD DERIVADA DE LA INTERVENCIÓN DE COSAS Y POR ACTIVIDADES RIESGOSAS

§ 1. Introducción	215
§ 2. El art. 1757 del CCCN	216
§ 3. Responsabilidad objetiva por el riesgo o vicio de las cosas	216
a) Concepto de riesgo o vicio de las cosas	216
b) Legitimación pasiva	217
1. El dueño	217
2. El guardián	218
I. La guarda intelectual	218
II. La guarda provecho	219
§ 4. Responsabilidad objetiva por actividades riesgosas o peligrosas	220
a) Concepto de actividad riesgosa o peligrosa	222
1. Por su naturaleza	222
2. Por los medios empleados	222
3. Por las circunstancias de su realización	222
b) Legitimación pasiva	223
1. Quien realiza la actividad	223
2. Quien se sirve de la actividad	224
3. Quien obtiene provecho de la actividad	224
§ 5. La presunción de riesgo y la prueba contraria a cargo del responsable	224
§ 6. La actividad laboral, el riesgo implícito en aquella y la responsabilidad	226

CAPÍTULO VII

LA RESPONSABILIDAD POR HECHOS DE TERCEROS

§ 1. Introducción	229
§ 2. La responsabilidad en el cumplimiento de las obligaciones	229
§ 3. La responsabilidad extracontractual del principal por el hecho del dependiente	230

CAPÍTULO VIII

LA RESPONSABILIDAD POR CULPA O DOLO

§ 1. Introducción	233
-------------------	-----

§ 2. El carácter residual de la responsabilidad subjetiva	234
§ 3. Responsabilidad por culpa o dolo	234
§ 4. Distribución dinámica de la carga de la prueba de la culpa	236
a) La carga probatoria dinámica	236
b) La distinción entre carga de la prueba y principio de colaboración	237
c) El alcance material del art. 1735 del CCCN	238
d) La facultad normativa del Congreso para la efectividad del derecho de fondo	239
e) El "aviso" durante el proceso y las cuestiones vinculadas	239
§ 5. La presunción legal de dolo en el trabajo de menores y mujeres	242

CAPÍTULO IX

LA RESPONSABILIDAD DE TERCEROS RELACIONADOS CON EL EMPLEADOR Y EL TRABAJADOR

§ 1. Introducción	245
§ 2. Las normas que imponen la solidaridad en torno a las "obligaciones emergentes" de la relación laboral	245
§ 3. Los efectos del régimen de legitimación pasiva del Código Civil y Comercial en su conexión con las situaciones que aprehenden las normas laborales	247
§ 4. El caso de la "transferencia" y la razonabilidad del régimen de solidaridad	249
§ 5. La importancia de la responsabilidad de terceros frente al régimen de opción	251
§ 6. Dos limitaciones inconstitucionales en torno a la acción contra terceros	251
a) Parcial remisión del inc. 4º del art. 39 de la LRT	251
b) Exceso reglamentario del decr. 491/97	252
§ 7. Diversos ejemplos de responsabilidad de terceros	253

CAPÍTULO X

LA RESPONSABILIDAD DE LA ART DESDE EL DERECHO COMÚN

§ 1. Introducción	255
§ 2. La obligación de prevención	255
§ 3. Responsabilidad civil derivada del incumplimiento	257
§ 4. El factor de atribución	258
§ 5. La prueba	260
§ 6. Inaplicabilidad de la opción excluyente	261

CAPÍTULO XI

LAS EXIMENTES

§ 1. Introducción	263
§ 2. Causas de justificación del acto antijurídico	263

§ 3. Interrupción e interferencia del nexo causal	265
a) El hecho del damnificado	265
b) El hecho de un tercero	268
c) El caso fortuito o fuerza mayor	268
§ 4. Las eximentes en la obligación de seguridad	270
§ 5. Las eximentes en la responsabilidad objetiva por intervención de cosas o actividades riesgosas	272
§ 6. Las eximentes en materia de responsabilidad subjetiva	273
§ 7. La alegación y la carga de la prueba de las eximentes. Su interpretación restrictiva	273

CAPÍTULO XII

LA PLURALIDAD DE RESPONSABLES

§ 1. Introducción	275
§ 2. Obligaciones solidarias	276
§ 3. Obligaciones concurrentes	277
§ 4. La importancia práctica de la distinción y su crítica en materia de daños	279

CAPÍTULO XIII

EL RÉGIMEN DE CONSECUENCIAS RESARCIBLES Y LAS PREDISPOSICIONES DEL TRABAJADOR

§ 1. Introducción	281
§ 2. El régimen general	282
§ 3. La inoperatividad de la regla de la previsibilidad contractual	283
§ 4. Las predisposiciones del trabajador	284
§ 5. La valoración de la incapacidad previa	287

CAPÍTULO XIV

LOS DAÑOS QUE INDEMNIZA EL DERECHO COMÚN

§ 1. Introducción	289
§ 2. Aclaración sobre el contenido del capítulo	290

A. EL «QUID» DE LA REPARACIÓN POR INCAPACIDAD (DAÑO BIOLÓGICO, LUCRO CESANTE O HÍBRIDO)

§ 3. Introducción	291
§ 4. Daño lesión y daño consecuencia. Sus proyecciones	291
§ 5. La jurisprudencia bajo la redacción original del Código Civil y la incidencia de la reforma por la ley 17.711	292
§ 6. El daño biológico en el derecho italiano y la recepción nacional de la doctrina	292

§ 7. Los plenarios de las cámaras de Rosario y Mar del Plata	294
§ 8. La jurisprudencia tradicional de la Corte Suprema	294
§ 9. La jurisprudencia de la Suprema Corte bonaerense y la sutil modificación de su doctrina	295
§ 10. El fallo "Ontiveros" de la Corte Suprema	298
§ 11. Las disposiciones del Código Civil y Comercial	301

B. LAS CONSECUENCIAS EXTRAPATRIMONIALES

§ 12. Introducción	305
§ 13. La dualidad del Código Civil y la regulación del Código Civil y Comercial	306
§ 14. Consecuencias no patrimoniales. Superación de la noción "daño moral"	307
§ 15. Carácter resarcitorio	308
§ 16. Autonomía conceptual	309
§ 17. Prueba relativa a esta clase de daño	309
§ 18. Cuantificación. La función de la suma indemnizatoria	310
§ 19. La inconsistencia de la opción cuando se analiza esta parcela	313

CAPÍTULO XV

LA FIJACIÓN DE LOS CRÉDITOS A VALORES ACTUALES

§ 1. Introducción	315
§ 2. Deudas de dinero (art. 765, CCCN) y de valor (art. 772, CCCN)	315
§ 3. Regulación atinente a las deudas de valor en el Código Civil y Comercial	316
a) Fijación del crédito a valor actual. Inaplicabilidad de la ley 23.928	317
b) Posibilidad de fijar el crédito en moneda extranjera fuerte	317
c) Conversión a deudas de dinero una vez cuantificadas	317
§ 4. La aplicación del art. 772 del CCCN a las acciones comunes por daños	318

CAPÍTULO XVI

LOS INTERESES

§ 1. Introducción	321
§ 2. Inicio del cómputo	322
§ 3. Tasa aplicable. Los conflictos interpretativos que suscita el art. 768 del CCCN	322
§ 4. Capitalización de los intereses	325
a) Los momentos en los que opera el cúmulo	326
b) El pedido de acumulación	327
§ 5. Reclamo de indemnización suplementaria	328

CAPÍTULO XVII

LA PRESCRIPCIÓN

§ 1. Introducción	331
-------------------------	-----

§ 2. Plazo para accionar	331
§ 3. Cómputo del plazo	332
§ 4. La articulación con el régimen sistémico	334

CAPÍTULO XVIII

LA APLICACIÓN TEMPORAL DE LA LEY

§ 1. Introducción	337
§ 2. La norma general de derecho transitorio (art. 7º, CCCN)	337
a) Situaciones y relaciones jurídicas. Sus fases	339
b) Aplicación inmediata	340
c) Aplicación retroactiva	340
d) Ultraactividad de las normas supletorias en materia contractual	341
§ 3. La vigencia de las normas del Código Civil y Comercial en materia de responsabilidad	342
a) Presupuestos de la responsabilidad	342
b) Cuantificación	343
c) Carga de la prueba de la culpa	344
d) Capitalización de los intereses	344
e) Prescripción	345

PARTE CUARTA

LA ARTICULACIÓN ENTRE LOS SISTEMAS

CAPÍTULO I

LA OPCIÓN

§ 1. Introducción	349
§ 2. La inaplicabilidad de la opción	349
a) Acción común contra la ART y otros terceros	349
b) Acción emprendida por los derechohabientes	351
§ 3. La inconstitucionalidad de la opción	352
a) El régimen como "parte sustancial del sistema de la seguridad social"	352
b) La irrenunciabilidad de las prestaciones	354
c) El reconocimiento de derechos mediante la intervención de un órgano estatal	355
d) La ausencia de ánimo abdicativo	355
e) El régimen general de desistimiento de derechos y renunciaciones	356
f) El estado de necesidad	358
g) Los Convenios de la OIT	359
h) La opción ante el dolo del empleador	360
i) Los cuestionamientos que recibiera la opción bajo los regímenes anteriores	360
1. Las críticas de la doctrina	361
2. Las soluciones jurisprudenciales	363
3. El antecedente parlamentario que censuró la opción	364

j) La intrascendencia del supuesto arraigo de la opción	365
k) Los argumentos desde la jurisprudencia de la Corte Suprema	366
1. Los casos "Aquino", "Llosco" y "Cachambi"	366
2. El caso "Rodríguez Pereyra"	367
l) La inexistencia de fundamentos de la opción en el régimen vigente	369
m) Los efectos discriminatorios	370
n) La ausencia de razonabilidad	371
§ 4. Síntesis de las violaciones constitucionales que acarrea la opción	373

CAPÍTULO II

LA DEDUCCIÓN**ENTRE LOS RUBROS INDEMNIZATORIOS**

§ 1. Introducción	377
§ 2. Las normas involucradas	377
§ 3. Los escenarios posibles	378
§ 4. Las consecuencias de las normas en función de los escenarios	379
§ 5. El depósito y la deducción del capital e intereses frente a la acción común optada	380
§ 6. La deducción frente a la acción no atrapada por la opción	382
§ 7. La deducción directa o entre rubros homogéneos	382
§ 8. La remisión de "excedentes"	384

PARTE QUINTA

EL SISTEMA PROCESAL

CAPÍTULO I

EL RECLAMO SISTÉMICO

§ 1. Introducción	387
§ 2. La obligatoriedad del tránsito administrativo	388
§ 3. La naturaleza federal del órgano administrativo	389
§ 4. Las atribuciones jurisdiccionales del órgano administrativo	390
§ 5. La revisión judicial	393
§ 6. Las autonomías provinciales	397
§ 7. La "cosa juzgada" en el ámbito de las comisiones médicas y la "caducidad" que afecta derechos sustanciales laborales	400
a) La arbitraria extrapolación que origina conflictos	401
b) El acto cuya apelación se dispone	402
c) El art. 15 de la LCT y la inexistencia de "cosa juzgada" en el marco de la ley 27.348	403
d) Más sobre la "cosa juzgada administrativa"	404
e) Síntesis	404

CAPÍTULO II

EL RECLAMO DE DERECHO COMÚN

§ 1. Introducción	409
§ 2. El fuero especializado del trabajo y las acciones de derecho común	410
§ 3. La subsistente naturaleza laboral del conflicto	411
§ 4. La necesaria vigencia del principio protectorio durante el proceso	413
§ 5. La diferencia entre acción civil y acción común fundada en normas laborales	416
§ 6. La competencia laboral para todas las acciones comunes por reparación plena	418

CAPÍTULO III

LA ARTICULACIÓN**ENTRE LOS RECLAMOS**

§ 1. Introducción	421
§ 2. El tránsito administrativo previo para el ejercicio de la acción común	421
§ 3. La acción común ante el rechazo de la contingencia dentro del sistema	424
§ 4. Las alternativas procesales ante los posibles reclamos	424
a) Reclamo de las prestaciones sistémicas	425
b) Reclamo de la reparación plena	426
§ 5. La opción ante el tránsito por las diferentes vías	427
a) La reparación plena ante el reclamo previo de la tarifa sistémica	427
b) La tarifa sistémica ante el reclamo de reparación plena	428
c) La inaplicabilidad de la teoría de los actos propios, la doctrina de la Corte Suprema y la invalidez de la opción	429

BIBLIOGRAFÍA GENERAL

433