

VALENTÍN RUBIO

**DERECHO
LABORAL**

Tomo I

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – 1013 Buenos Aires

Tucumán 2644 – Tel. (0342) 455-5520 – 3000 Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

PRÓLOGO	7
---------------	---

CAPÍTULO I

DISPOSICIONES GENERALES

1. Derecho del Trabajo. Objeto	9
2. Caracteres del Derecho del Trabajo.....	11
2.1. Es un derecho nuevo	11
2.2. Es un derecho tuitivo.....	11
2.3. Es un derecho integrado por normas de orden público.....	11
2.4. Predominio del carácter heterónimo del Derecho del Trabajo	13
2.5. La existencia de una fuente nueva.....	13
2.6. Es un Derecho especial.....	13
3. Fuentes.....	13
3.1. La Constitución	15
3.2. Las leyes.....	15
3.3. Los tratados	17
3.4. Convenciones colectivas o laudos con fuerza de tales.....	19
3.5. Usos y costumbres.....	20

4. Los principios del Derecho del Trabajo	21
4.1. Principio protector	23
4.2. Principio de la irrenunciabilidad.....	24
4.3. Principio de continuidad	25
4.4. Principio de la primacía de la realidad	26
4.5. Principio de la buena fe	26

CAPÍTULO II

CONTRATO DE TRABAJO

.....	29
1. Caracteres.....	30
2. Requisitos.....	30
3. Situaciones controvertidas	31
3.1. Normativa general	31
3.2. Doctrina	31
3.3. Contratistas y subcontratistas. Solidaridad.....	33
Antecedente: La reforma de la ley 25.013.....	41
3.4. Fleteros	44
3.5. Directores. Gerentes. Administradores. Socios	46
3.5.1. Introducción	46
3.5.2. Relación de dependencia	47
3.5.3. Nuestra opinión.....	50
3.5.4. Administradores de la sociedad.....	50
3.5.5. Los socios	52
3.5.6. Administradores y socios en el ámbito laboral	54
3.5.6.1. Directores, administradores, etcétera.....	54
3.5.6.2. Socios	58
3.5.7. Administradores y socios en materia previsional.....	63
3.5.7.1. Directores, administradores	64
3.5.8. Los socios en el ámbito previsional.....	70
3.5.8.1. Sociedades de capital e industria	74
3.5.8.2. Sociedades cooperativas.....	74
3.5.9. Otros aportes de la seguridad social.....	74

3.6. Los profesionales	76
3.6.1. Pautas de encuadramiento	77
3.6.2. Relación de dependencia	78
3.6.3. Principios de realidad.	80
3.6.4. Silencio del profesional	81
3.6.5. Presunción del artículo 23 de la Ley de Contrato de Trabajo	82
3.6.6. Distintas situaciones de profesionales.	85
3.6.6.1. Médicos	85
3.6.6.2. Jurisprudencia	86
3.6.6.3. Abogados.	92
3.6.6.4. Arquitectos	92
3.6.6.5. Contadores.	93

CAPÍTULO III

FACULTADES DEL EMPLEADOR

.....	95
1. Facultad de organización	96
2. Facultad de dirección	96
3. Facultad disciplinaria	97
3.1. Proporcionalidad.	97
3.2. Ejercicio funcional.	98
3.3. Contemporaneidad	98
3.4. No duplicación de sanciones.	98
3.5. Revisión de las sanciones	98
3.6. Aplicación de la sanción.	100
3.7. Tipos de sanciones.	100
3.8. El <i>ius variandi</i>	101
3.8.1. Requisitos	101
3.8.2. Modificación de tareas.	103
3.8.3. Jornada de trabajo y horarios	104
3.8.4. Cambio de lugar de trabajo.	105
3.8.5. Conducta del dependiente ante el <i>ius variandi</i>	106

CAPÍTULO IV

MODALIDADES DEL CONTRATO DE TRABAJO

.....	109
1. Consideraciones generales	110
2. Derogación de algunos de los contratos de tiempo determinado por la ley 25.013.....	112
3. Contrato por tiempo indeterminado.....	113
4. Contrato de trabajo a tiempo parcial.....	114
4.1. Concepto.....	114
4.2. Duración del contrato	114
4.3. Período de prueba	115
4.4. Remuneración. Proporcionalidad.....	115
4.5. Jornada habitual de la actividad. Prohibición de horas extraordinarias	116
4.6. Instrumentación y registro del contrato	117
4.7. Asignaciones familiares.....	117
4.8. Antigüedad. Cómputo	117
4.9. Cotizaciones a la Seguridad Social. Enumeración	117
4.9.1. Tributación previsional. Base imponible	118
4.9.2. Instituto Nacional de Servicios Sociales para Jubilados y Pensionados. Régimen de Asignaciones Familiares. Fondo Nacional del Empleo	118
4.9.3. Obras sociales.....	118
5. Contrato por tiempo determinado. A plazo fijo	119
5.1. Requisitos	119
5.2. Preaviso.....	120
5.3. Indemnizaciones.....	121
6. Contrato de temporada.....	121
6.1. Clasificación.....	122
6.2. Receso.....	122
6.3. Prolongación de la actividad.....	122
6.4. Antigüedad	123
6.5. Indemnizaciones.....	123
6.6. Reiniciación de actividades.....	123
7. Contrato de trabajo eventual	124
7.1. Concepto.....	124

7.2.	Reemplazos	125
7.3.	Medidas de acción directa	126
7.4.	Suspensiones o despidos.....	126
7.5.	Exigencias extraordinarias.....	127
7.6.	Formalidades	127
7.7.	Compatibilidad de beneficios	128
7.8.	Empresas de servicios eventuales.....	129
	7.8.1. Concepto.....	129
	7.8.2. Solidaridad del empleador. Agente de retención.....	129
	7.8.3. Causas para poder asignar trabajadores eventuales	130
	7.8.4. Aplicación de normas laborales	130
	7.8.5. Período de interrupción entre los distintos contratos	131
	7.8.6. Nuevo destino de trabajo. Ruptura del contrato	131
	7.8.7. Contribuciones patronales. Aporte especial.....	131
	7.8.8. Habilitación por autoridad administrativa. Sanciones por incumplimiento	132
	7.8.9. Empresas no habilitadas. Solidaridad del empleador usuario	132
	7.8.10. Montos de sueldos y jornales. Presunción.....	132
8.	Contrato de aprendizaje	132
	8.1. Introducción	132
	8.2. Naturaleza jurídica.....	133
	8.3. Objeto del contrato. Formación teórico-práctica.....	134
	8.4. Forma del contrato	134
	8.5. Capacidad de contratación	134
	8.6. Duración del contrato	135
	8.7. Jornada de trabajo	135
	8.8. Remuneración.....	136
	8.9. El preaviso y la indemnización sustitutiva	136
	8.10. Extinción del contrato	136
	8.11. Extinción del contrato sin justa causa.....	137
	8.12. Despido indirecto.....	138
	8.13. Porcentaje de contratación	138
	8.14. Prohibición de contratar	138

8.15. Certificado	139
8.16. Enfermedad y accidentes.....	139
8.17. Aportes y contribuciones.....	139
8.18. Período de prueba	140
8.19. Régimen de pasantías	140
9. Período de prueba	141
9.1. Antecedentes	141
9.2. Concepto.....	143
9.3. El período de prueba en la reforma de la ley 25.013	144
9.4. Plazo del período de prueba.....	145
9.5. Extinción de la relación	146
9.6. Pautas que rigen el período de prueba	146
9.7. Obligaciones durante el período de prueba.....	146
9.8. Aportes y contribuciones.....	147
9.9. Accidentes y enfermedades inculpables.....	147
9.10. Tiempo de servicio	148
9.11. Convenios colectivos.....	148
9.12. Vigencia de los períodos de prueba.....	149

CAPÍTULO V

REMUNERACIONES

1. Concepto. Importancia y alcances prácticos de su análisis	151
1.1. Prestaciones remunerativas	153
1.2. Prestaciones no remunerativas	154
1.2.1. Leyes de Contrato de Trabajo y Previsional	154
1.2.2. Beneficios sociales según el artículo 105 bis de la LCT	154
1.2.3. Prestaciones complementarias según el artículo 105 de la LCT	154
1.2.4. Prestación no remunerativa según el artículo 223 bis de la LCT, agregado por la ley 24.700	155
1.2.5. Rubros considerados por el autor.....	155
2. Clasificación	156
2.1. Por unidad de tiempo o de resultado.....	156

2.2.	Dinerarias y en especie	156
2.3.	Remuneraciones principales y complementarias	158
2.4.	Remuneraciones fijas y variables	158
2.4.1.	Distinción conceptual	158
2.4.2.	Remuneraciones variables. Su liquidación	158
3.	Formas de las remuneraciones	159
3.1.	Sueldo	159
3.2.	Jornal	160
3.3.	Adicionales, premios o primas	161
3.3.1.	Permanencia de los adicionales	161
3.3.2.	Formas de determinar el monto	163
3.3.3.	Tipos de premios o adicionales	164
3.4.	Comisiones	164
3.4.1.	Disposiciones legales	164
3.4.2.	Formas de determinar la comisión	164
3.4.3.	Tipos de comisión	165
3.4.4.	Liquidación sobre operaciones concertadas	166
3.4.5.	Monto variable de las comisiones	167
3.4.6.	Estatuto del Viajante de Comercio	167
3.5.	Gratificaciones	171
3.5.1.	Carácter remuneratorio en materia laboral y previsional	171
3.5.2.	Exigibilidad de las gratificaciones	173
3.5.3.	Habitualidad	174
3.5.4.	Reiteración de las condiciones que originan los pagos	174
3.5.5.	Gratificaciones extraordinarias	175
3.5.6.	Extinción del contrato de trabajo	175
3.5.7.	Gratificación especial con motivo del cese de la relación laboral	175
3.5.8.	Pago de la gratificación con reservas del empleador	176
3.5.9.	Pago por norma convencional o de la empresa. Uso de la empresa	176
3.6.	Participación en las utilidades. Habilidad	177
3.6.1.	Forma de determinar las utilidades netas	177

3.7.	Propinas	178
3.8.	Viáticos.....	178
	3.8.1. Concepto. Normas legales.....	178
	3.8.2. Determinación del carácter remuneratorio del viático.....	179
3.9.	Salario mínimo vital y móvil.....	180
	3.9.1. Modalidades de determinación del salario mínimo.....	182
	3.9.2. Fijación y actualización. Facultades.....	183
	3.9.3. Menores	184
	3.9.4. Capacidad disminuida	184
	3.9.5. Inembargabilidad	185
3.10.	Sueldo anual complementario.....	185
	3.10.1. Concepto.....	185
	3.10.2. Remuneraciones computables	185
	3.10.3. Tiempo trabajado.....	185
	3.10.4. Época de pago	186
	3.10.5. Liquidación.....	186
	3.10.6. Situaciones especiales	187
4.	Tutela y pago de la remuneración.....	188
	4.1. Medios de pago	188
	4.2. Períodos de pago	189
	4.3. Plazos de pago.....	190
	4.4. Días, horas y lugar de pago	190
	4.5. Adelantos de remuneraciones	191
	4.6. Retenciones, deducciones y compensaciones	192
	4.6.1. Porcentaje máximo de retención.....	193
	4.7. Embargabilidad de las remuneraciones	194
	4.8. Recibos de pago	195
	4.8.1. Validez probatoria	196
	4.8.2. Renuncias	196
	4.8.3. Exigencia de recibos	196
	4.9. Mora en el pago	197
5.	Prestaciones no remunerativas	197
	5.1. Beneficios sociales. Ley 24.700.....	197
	5.2. Ley 24.700. Artículo 103 bis de la LCT.....	199

5.3. Prestaciones complementarias. Excepciones a su carácter remunerativo. Artículo 105 de la LCT	204
5.4. Suspensiones de la prestación laboral. Prestación no remunerativa. Artículo 223 bis de la LCT.	205
5.5. Prestaciones no enunciadas en la ley 24.700.	206

CAPÍTULO VI

VACACIONES Y OTRAS LICENCIAS

1. Concepto	209
2. Plazos de vacaciones.	210
3. Requisitos para su goce	211
3.1. Cómputo de días como trabajados	212
4. Vacaciones proporcionales	215
5. Comienzo de la licencia	216
6. Época de otorgamiento. Comunicación	216
7. Determinación de la antigüedad.	217
8. Retribución y liquidación de las vacaciones.	219
8.1. Trabajadores remunerados por sueldo mensual	219
8.2. Trabajadores remunerados por hora o por día	219
8.3. Trabajadores remunerados con salarios variables.	220
8.4. Variables y fijas.	221
9. Determinación de la jornada normal	221
10. Omisión del otorgamiento	223
11. Percepción de las vacaciones en el caso de la extinción del contrato.	224
12. Compensación	225
13. Trabajadores de temporada.	225
14. Acumulación de vacaciones	226
15. Licencias especiales	226

CAPÍTULO VII
JORNADA DE TRABAJO

1. Jornada normal	229
2. Leyes provinciales.....	230
3. Jornadas inferiores a la normal	231
4. Distribución desigual de la semana	231
5. Excepciones a la jornada normal de trabajo.....	232
5.1. Personal de dirección y vigilancia	232
5.2. Fuerza mayor	233
5.3. Trabajo por equipo	234
6. Trabajo en exceso de la jornada legal.....	235
6.1. Jornada normal y jornada convencional.....	237
7. Trabajo nocturno	237
8. Jornada mixta diurna y nocturna	238
9. Jornada insalubre.....	240
10. Jornada mixta normal e insalubre	241
11. Obligación de trabajar horas extraordinarias.....	242

CAPÍTULO VIII
DESCANSO SEMANAL

1. Obligatoriedad	243
2. Descanso compensatorio.....	243
3. Incumplimiento	244

CAPÍTULO IX
FERIADOS OBLIGATORIOS
Y DÍAS NO LABORABLES

1. Antecedentes	247
2. Clasificación	247

3. Feriados obligatorios	249
4. Días no laborables	249
5. Liquidación del feriado	250
6. Condiciones para percibir el feriado	251
7. Traslado de feriados	254

CAPÍTULO X

ENFERMEDADES Y ACCIDENTES INculpABLES

1. Concepto	255
2. Plazos de enfermedad	256
3. Noción de “carga de familia”	257
4. Cómputo de los plazos retribuidos	258
5. Reincorporación	260
6. Incapacidad absoluta	262
7. Obligaciones del dependiente	264
8. Liquidación de salarios por enfermedad	266
9. Despido	269

CAPÍTULO XI

SUSPENSIONES ECONÓMICAS Y DISCIPLINARIAS

1. Introducción	271
2. Requisitos de validez	272
3. Causas de las suspensiones	273
3.1. Falta o disminución de trabajo	273
3.2. Fuerza mayor	275
3.2.1. Procedimiento preventivo de crisis	276
3.3. Disciplinarias	278
3.4. Distintas causas de suspensión. Acumulación	279
3.5. Preventivas	279
3.6. Precautorias	281
4. Cómputo de los plazos de suspensión	281

CAPÍTULO XII
CONSERVACIÓN DEL PUESTO

1. Servicio militar	283
2. Del desempeño en cargos electivos	284
3. Del desempeño en cargos gremiales	284

CAPÍTULO XIII
TRABAJO DE MUJERES Y NIÑOS

1. Trabajo de mujeres	285
1.1. Protección de la maternidad	285
1.2. Prohibición de trabajar	285
1.3. Licencia especial por nacimiento de hijo con síndrome de Down	287
1.4. Estabilidad	287
1.5. Estado de excedencia	289
1.6. Reingreso	291
1.7. Lactancia	293
1.8. Despido por causa de matrimonio	293
1.9. Prohibición de trabajo insalubre	294
1.10. Descanso al mediodía	294
2. Trabajo de menores	294
2.1. Jornada máxima	294
2.2. Trabajo nocturno	294
2.3. Descanso al mediodía	295
2.4. Trabajo insalubre	295
2.5. Prohibición de trabajar	295
2.6. Admisión de trabajar	295
2.7. Ahorro	296
2.8. Certificado de salud	296
2.9. Vacaciones	296
2.10. Obligaciones del empleador	296

CAPÍTULO XIV

PREAVISO E INDEMNIZACIÓN SUSTITUTIVA DEL PREAVISO

1. Concepto	297
2. Exigencia de antigüedad mínima. Período de prueba	298
3. Plazos del preaviso	298
4. Comienzo del plazo del preaviso	299
Disposiciones comunes a ambas leyes	301
5. Cálculo de la antigüedad del trabajador	301
6. Omisión del preaviso u otorgamiento de modo insuficiente. Indemnización sustitutiva	302
6.1. Omisión del preaviso	302
6.2. Otorgamiento de modo insuficiente	303
6.3. Carácter no salarial	304
6.4. Monto de la indemnización	304
6.4.1. Remuneraciones fijas	304
6.4.2. Remuneraciones variables	305
6.4.3. Aumentos posteriores a la fecha de disolución del contrato	306
6.4.4. Sueldo anual complementario	307
6.4.5. Asignaciones familiares	307
6.4.6. Premios y primas	308
6.4.7. Horas extraordinarias	308
7. Comienzo del plazo. Notificación	308
7.1. Fecha de la notificación	308
8. Retracción	309
9. Extinción de la relación por el trabajador ante el preaviso otorgado por el empleador. Renuncia al plazo faltante	310
10. Eximición al trabajador de la obligación de prestar servicios	310
11. Licencia diaria	311
12. Obligaciones de las partes	312
13. Norma vigente durante el preaviso y a su término	312
14. Disolución del contrato de trabajo por injuria	312

15. Eficacia	313
15.1. Preaviso notificado durante una suspensión de la prestación de servicios, con derecho al cobro de salarios	313
15.2. Preaviso notificado durante una suspensión de la prestación de servicios, sin derecho al cobro de salarios	315
15.3. Preaviso notificado antes de que se produzca la suspensión de la prestación de servicios	317
15.4. Preaviso notificado por el trabajador	317
Normativa únicamente aplicable a los contratos de trabajo anteriores a la vigencia de la nueva ley 25.013	317
16. Integración del mes de despido	317
16.1. Despido indirecto	318