

**MARIO E. ACKERMAN**

**RESPONSABILIDAD CIVIL  
DEL EMPLEADOR**

**La reparación plena con fundamento  
en el Derecho Civil en caso de  
accidente o enfermedad del trabajo**

Prólogo de  
CARLOS ALBERTO ETALA

**RUBINZAL - CULZONI EDITORES**

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires  
Salta 3464 – Tel. (0342) 401-9300 – S3000CMV Santa Fe

## ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por CARLOS ALBERTO ETALA .....	11
INTRODUCCIÓN .....	17

### CAPÍTULO I

#### TRABAJO Y SALARIO

(Sobre las razones por las que las personas  
trabajan y sus consecuencias)

.....	23
-------	----

### CAPÍTULO II

#### TENDENCIA A LA SUSTITUCIÓN DE INGRESOS Y ATENCIÓN DE LA SALUD EN LOS REGÍMENES DE ACCIDENTES DEL TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES

I. Introducción.....	33
II. Los orígenes .....	36
A. Los tres grandes modelos iniciales .....	37
a) La ley del Imperio Alemán de 1884.....	37
b) La ley del Reino Unido de 1897 .....	39
c) La ley francesa de 1898.....	41
B. Balance .....	45

III. Las tendencias actuales en los sistemas nacionales . . . . .	46
A. Sistemas, contingencias y prestaciones . . . . .	47
B. Balance . . . . .	58
IV. Las normas de la OIT . . . . .	59
A. Accidentes del trabajo y enfermedades profesionales . . . . .	59
B. Seguridad social . . . . .	65
C. Salud y seguridad en el trabajo . . . . .	68
D. Balance . . . . .	70
V. El modelo argentino y su evolución . . . . .	70
A. De la ley 9688 a la ley 24.028 . . . . .	70
B. Marco normativo actual: la Ley 24.557 o “Ley sobre Riesgos del Trabajo (LRT)” . . . . .	78
a) Antecedentes inmediatos y sanción de la ley 24.557 . . . . .	78
b) Lineamientos generales del sistema de la Ley sobre Riesgos del Trabajo. Novedades en la concepción general y reiteraciones en el sistema de reparación de daños a la persona del trabajador causados por siniestros laborales . . . . .	78
1) Novedades en la <i>concepción general</i> . . . . .	79
1.1) Nuevo diseño normativo . . . . .	79
1.2) Vocación de integralidad y preferencia por la prevención en el nuevo sistema . . . . .	81
1.3) Nuevos sujetos . . . . .	82
1.4) Vía procesal especial . . . . .	83
2) Novedades y reiteraciones en el sistema de reparación de daños . . . . .	84
2.1) Elementos principales: presupuestos y eximentes de responsabilidad y extensión de la reparación . . . . .	86
2.1.1) Presupuestos de responsabilidad . . . . .	86
2.1.2) Eximentes de responsabilidad . . . . .	88
2.1.3) Reparación del daño . . . . .	88
2.1.3.1) Prestaciones en especie . . . . .	89
2.1.3.2) Prestaciones dinerarias . . . . .	89

2.2)	Instrumentos complementarios . . . . .	92
2.2.1)	Seguro obligatorio . . . . .	92
2.2.2)	Protección del crédito del trabajador . . . . .	93
2.2.3)	Responsabilidad civil del empleador . . . . .	95
c)	Las <i>modificaciones</i> introducidas por el decreto 1694/2009 . . . . .	96
1)	Los <i>considerandos</i> . . . . .	97
1.1)	Un sistema de <i>seguro obligatorio</i> . . . . .	97
1.2)	Imperfección <i>estructural</i> del sistema; necesidad y dificultad de su reforma integral . . . . .	97
1.3)	<i>Desactivación de hecho</i> de la <i>prohibición</i> del inciso 1º del artículo 39 de la LRT . . . . .	98
2)	Incremento de prestaciones dinerarias . . . . .	100
2.1)	Antecedentes . . . . .	100
2.2)	Pauta para la determinación y ajuste de las prestaciones por Incapacidad Laboral Temporaria e Incapacidad Laboral Permanente Provisoria . . . . .	103
2.3)	Elevación de los montos de las compensaciones dinerarias adicionales de pago único . . . . .	107
2.4)	Eliminación de los <i>topes</i> . . . . .	109
2.5)	Fijación de <i>montos mínimos</i> . . . . .	110
2.6)	Monto y ajuste de la prestación por <i>gran invalidez</i> . . . . .	112
3)	Seguro de responsabilidad civil del empleador . . . . .	113
4)	Otras reglas . . . . .	115
4.1)	Pago de las prestaciones dinerarias . . . . .	115
4.2)	Registro de prestadores médico-asistenciales . . . . .	115
4.3)	Gestión y cobertura de las prestaciones del sistema . . . . .	116
4.4)	Actualización de los valores de las multas . . . . .	117

d) La ley 26.773 y el ordenamiento de la reparación de los daños derivados del trabajo . . . . .	117
1) Caracterización, objetivos y marco normativo del régimen y de las prestaciones . . . . .	119
1.1) Caracterización y objetivos . . . . .	119
1.2) Marco normativo . . . . .	122
2) Forma de pago, modificación e incremento de las prestaciones dinerarias. . . . .	123
2.1) Forma de pago . . . . .	124
2.1.1) El <i>principio</i> general . . . . .	124
2.1.2) La cuestión de la supervivencia –o no– de la <i>provisoriedad</i> . . . . .	125
2.1.3) Cálculo de la <i>indemnización</i> por ILP superior al 50% e inferior al 66% . . . . .	126
2.2) Indemnización adicional . . . . .	128
2.2.1) Presupuestos de hecho . . . . .	129
2.2.2) Objeto. . . . .	130
2.2.3) Monto. . . . .	130
2.3) Actualización por el <i>RIPTE</i> . . . . .	131
3) El modelo de <i>opción excluyente</i> de la ley 26.773 (Remisión). . . . .	133
4) Otras reglas . . . . .	134

### CAPÍTULO III

#### EL DAÑO A LA PERSONA Y SU REPARACIÓN EN EL DERECHO CIVIL

I. Introducción. . . . .	135
II. El daño. Conceptos fundamentales . . . . .	137
III. El daño a la persona. . . . .	142
IV. La reparación del daño a la persona. . . . .	149
A. Introducción. . . . .	149
B. Daño a la integridad psicofísica y pérdida de la vida humana. . . . .	151
C. Damnificados directos e indirectos . . . . .	153

D. La reparación <i>plena</i> . . . . .	157
a) Daños resarcibles . . . . .	160
1) Daño a la integridad psicofísica . . . . .	160
2) Pérdida de la vida (ajena) . . . . .	163
2.1) El daño material y la doble presunción de los artículos 1084 y 1085 del Código Civil . . . . .	163
2.2) El daño extrapatrimonial y la limitación del artículo 1078 del Código Civil . . . . .	164
b) Cuantificación del daño patrimonial . . . . .	165
1) Daño a la integridad psicofísica . . . . .	169
2) Pérdida de la vida . . . . .	173
c) Cuantificación del daño extrapatrimonial . . . . .	175
d) El debate sobre las fórmulas matemáticas y la limitación cuantitativa de la reparación . . . . .	178
1) Sobre las fórmulas matemáticas . . . . .	179
1.1) Justificación de su aplicación . . . . .	179
1.2) Objeciones a su aplicación . . . . .	184
1.3) La doctrina de la Corte en el caso “Arostegui” . . . . .	185
2) Aplicación de <i>topes</i> . . . . .	188
V. Balance . . . . .	192

#### CAPÍTULO IV

### RELACIÓN ENTRE LOS SISTEMAS DE SUSTITUCIÓN DE INGRESOS Y ATENCIÓN DE LA SALUD POR ACCIDENTES DEL TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES Y LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL EMPLEADOR POR DAÑOS A LA PERSONA DEL TRABAJADOR

.....	195
I. Los modelos . . . . .	196
A. Inmunidad del empleador . . . . .	197
a) Inmunidad absoluta . . . . .	198
b) Inmunidad relativa . . . . .	199
c) Defensa e impugnación de la <i>inmunidad</i> del empleador . . . . .	201

B. Cúmulo .....	203
a) Cúmulo amplio .....	205
b) Cúmulo limitado .....	206
c) Defensa e impugnación del cúmulo .....	207
C. Opción .....	207
a) Independencia o complementación de las indemnizaciones en las hipótesis de <i>cúmulo</i> o de <i>inmunidad relativa</i> .....	209
D. Tres observaciones conceptuales generales.....	211
II. El marco normativo argentino y su evolución.....	213
A. Los orígenes: de la ley 9688 a la ley 24.028 .....	215
a) El marco normativo y su <i>corrección</i> jurisprudencial .....	215
b) Algunos cuestionamientos a la <i>opción</i> en un contexto de general aceptación.....	217
B. De la ley 24.028 a la Ley sobre Riesgos del Trabajo .....	220
C. El artículo 39 de la ley 24.557 .....	221
a) Regla general: <i>Inmunidad relativa</i> de responsabilidad civil del empleador frente al trabajador y sus derechohabientes.....	222
1) ¿Eximición o limitación cuantitativa de la responsabilidad?.....	222
2) Un modelo de <i>inmunidad relativa</i> en un marco de <i>limitación cuantitativa</i> de la responsabilidad .....	224
3) ¿Requisito fáctico o fundamento normativo de la inmunidad relativa?.....	226
4) Eficacia material .....	229
4.1) Daños a las personas y daños a los bienes. El caso del artículo 76 de la LCT (t. o.).....	229
4.2) Enfermedades no incluidas en el <i>listado de</i> <i>enfermedades profesionales</i> . El caso “Silva”.....	230
4.2.1) El marco normativo .....	230
4.2.2) Los términos del debate.....	231
4.2.3) La doctrina de la CSJN. El caso “Silva”.....	234
4.2.4) Consecuencias de la doctrina de la Corte... ..	237

5) Eficacia subjetiva. Trabajadores y derechohabientes . . .	238
5.1) Trabajadores . . . . .	239
5.1.1) Trabajadores vinculados por relaciones <i>laborales</i> . . . . .	239
5.1.2) Trabajadores vinculados por relaciones <i>no laborales</i> . . . . .	239
5.1.3) Trabajadores de un tercero. . . . .	240
5.2) Derechohabientes . . . . .	241
b) Excepción legal a la <i>inmunidad relativa</i> –o, eventualmente, a la limitación cuantitativa de la responsabilidad– . . . . .	243
1) El <i>dolo</i> del empleador . . . . .	244
1.1) La referencia al artículo 1072 del Código Civil. El <i>dolo eventual</i> . . . . .	244
1.2) El <i>dolo</i> en el incumplimiento de la obligación de seguridad. Otro marco para el <i>dolo eventual</i> . . . . .	246
2) Derechos del trabajador y de sus derechohabientes. Carácter complementario de la reparación civil . . . . .	249
3) Obligaciones del empleador . . . . .	250
3.1) Empleador asegurado. . . . .	251
3.2) Empleador no asegurado . . . . .	252
3.3) Empleador autoasegurado . . . . .	253
c) La regla de <i>inmunidad relativa</i> del apartado 1 del artículo 39 de la LRT en la jurisprudencia . . . . .	253
1) El debate doctrinario inicial . . . . .	254
2) El apartado 1 del artículo 39 de la LRT en la jurisprudencia . . . . .	255
2.1) Antes de “Gorosito” . . . . .	256
2.1.1) Sobre la oportunidad procesal para el pronunciamiento . . . . .	256
2.1.2) Sobre la validez constitucional del apartado 1 del artículo 39 de la LRT. . . . .	261
2.2) De “Gorosito” a “Aquino” . . . . .	264
2.2.1) El caso “Gorosito”. . . . .	264
2.2.1.1) El caso. . . . .	264



2.2.1.2)	Dictamen del procurador general de la Nación y voto de la minoría.....	265
2.2.1.3)	Posición de la mayoría.....	266
2.2.1.3.1)	Sobre la oportunidad para el pronunciamiento.....	266
2.2.1.3.2)	Sobre el fondo de la materia en debate: las <i>dos</i> cuestiones a resolver.....	267
2.2.2)	Las reacciones judiciales.....	270
2.2.2.1)	Provincia de Buenos Aires.....	271
2.2.2.2)	Provincia del Neuquén.....	274
2.2.2.3)	La particular doctrina del TSJ de Córdoba.....	275
2.2.2.4)	El criterio predominante en la Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo.....	276
2.3)	A partir de “Aquino”.....	278
2.3.1)	El caso “Aquino”.....	280
2.3.1.1)	El caso.....	280
2.3.1.2)	El fallo y las distintas posiciones de los ministros de la Corte.....	281
2.3.1.3)	La coincidencia fundamental y dos interrogantes.....	283
2.3.2)	El caso “Cura”.....	286
2.3.3)	Los casos “Llosco” y “Cachambi”.....	286
2.3.4)	Balance: de “Aquino” a “Llosco”.....	288
2.3.5)	Las nuevas reacciones en la jurisprudencia.....	290
2.3.5.1)	Sobre la oportunidad procesal de la declaración de inconstitucionalidad y algunas consecuencias de ésta.....	290
2.3.5.2)	Sobre el alcance de la complementación entre los dos sistemas de reparación.....	292
3)	Una primera y precaria respuesta normativa a la jurisprudencia de la Corte.....	295

d)	Responsabilidad civil de terceros. Situación especial de contratistas, subcontratistas, cesionarios y empresas de servicios eventuales . . . . .	302
	1) El marco normativo . . . . .	304
	2) Los <i>terceros</i> y su responsabilidad según el artículo 39 de la LRT . . . . .	306
	2.1) Las reglas de los apartados 4 y 5 del artículo 39 de la LRT. . . . .	307
	2.1.1) Apartado 4: Responsabilidad del tercero frente al trabajador y sus derechohabientes . . . . .	307
	2.1.2) Apartado 5: Otorgamiento de las prestaciones y <i>repetición</i> del tercero . . . . .	309
	2.2) Identificación de los terceros en el artículo 39 de la LRT . . . . .	309
	3) <i>Terceros</i> y <i>no terceros</i> según el artículo 12 del decreto 491/97. . . . .	311
	3.1) Solidaridad en la obligación de pago de las cuotas a la aseguradora. . . . .	312
	3.2) Los <i>no terceros</i> . . . . .	314
	3.2.1) Exclusión de cedentes y comitentes de la condición de terceros a los efectos de los apartados 4 y 5 del artículo 39 de la LRT. . . . .	314
	3.2.2) Contratación del seguro y responsabilidad del comitente y cedente . . . . .	317
	3.2.3) Otros <i>no terceros</i> . . . . .	319
	3.3) Los <i>otros</i> terceros . . . . .	319
	4) Probable inconstitucionalidad del artículo 12 del decreto 491/97. . . . .	321
D.	El <i>novedoso</i> retroceso al arcaico mecanismo de <i>opción excluyente</i> diseñado por la ley 26.773 . . . . .	323
	a) Oportunidad y efectos de la <i>opción</i> . . . . .	324
	1) Sujetos obligados . . . . .	324
	2) Obligaciones . . . . .	325
	3) Destinatarios de la notificación . . . . .	325

4) Plazos . . . . .	326
5) Opción excluyente . . . . .	327
6) Empleador no asegurado . . . . .	327
b) Los actos que configuran el ejercicio de la <i>opción</i> . . . . .	327
c) Actos o acciones que no suponen <i>opción</i> . . . . .	330
d) Reglas de fondo y de forma aplicables en caso de reclamo con fundamento en el Derecho Civil . . . . .	330
e) Reglas de competencia . . . . .	333
f) Obligaciones de la ART . . . . .	334
1) Obligaciones previas al ejercicio de la opción . . . . .	334
2) Obligaciones posteriores al ejercicio de la opción por la responsabilidad civil del empleador . . . . .	336
g) Prescripción . . . . .	340
h) Seguro de responsabilidad civil . . . . .	341
i) Constitucionalidad de la <i>opción</i> . . . . .	341
E. El <i>nuevo</i> –aunque también reiterado– debate en la doctrina y la jurisprudencia . . . . .	344
III. Balance . . . . .	347

## CAPÍTULO V

### CONCLUSIONES

. . . . .	353
I. Las imperfecciones del régimen de reparación de los daños causados por los accidentes del trabajo y las enfermedades profesionales y sus consecuencias . . . . .	354
II. <i>De lege ferenda</i> . . . . .	360
III. Epílogo . . . . .	365
 BIBLIOGRAFÍA . . . . .	 367