--- En la ciudad de Trelew, a los días de octubre del año dos mil diecisiete, se reúne la Sala "B" de la Cámara de Apelaciones de esta ciudad, con la Presidencia del Dr. Raúl Adrián Vergara y presencia de los Sres. Jueces del Cuerpo Dres. Sergio Rubén Lucero y Aldo Luis De Cunto, para celebrar Acuerdo y dictar sentencia definitiva en los autos caratulados: **"K., D. O. c/ G. A. S.A. s/ Accidente de trabajo (Sistémico)" (Expte. 399 - Año 2017 CAT)** venidos en apelación. Los Sres. Magistrados resolvieron plantear las siguientes cuestiones: PRIMERA: ¿Se ajusta a derecho la sentencia apelada?, y SEGUNDA: ¿Qué pronunciamiento corresponde dictar? y expedirse en orden al sorteo practicado a fs. 165.----------

--------- **A LA PRIMERA CUESTIÓN**, el Dr. Lucero dijo: ----------

---------- A fs. 148 la parte demandada plantea recurso de apelación en contra del pronunciamiento definitivo dictado en autos, obrante a fs. 129/144, por el que se declara la inconstitucionalidad de los arts. 8, inc. 3º, 12, 21, 22 y 46 de la ley 24.557; y, s hace lugar a la demanda entablada por el D. O. K. condenando a G. A. S.A. a que, en el plazo que se fija, abone al actor la suma que surja de la liquidación a realizar con más los intereses a calcular desde la fecha del accidente hasta su efectivo pago, según la tasa equivalente a la que fija el Banco de la Nación Argentina para sus operaciones de descuento de documentos y con capitalización desde la notificación de la demanda. Todo ello con costas a su cargo.----------

--------- A fs. 149, la parte demandada interpone recurso de apelación en contra de la regulación de honorarios fijados a favor de los Dres. S. E. P. y M. E. M., y al perito médico, Dr. M. T., por considerarlos altos.---------- El escrito de expresión de agravios luce agregado a fs. 151/155 vta.---------- Ordenado su traslado a la parte contraria por providencia de fs. 156, el mismo fue evacuado mediante presentación obrante a fs. 157/160 vta.---------- I.- La parte demandada recurrente formula los siguientes agravios; a saber:---------- 1) **Declaración de inconstitucionalidad del art. 12 de la Ley 24.557. Arbitrariedad normativa. Sentencia basada en la voluntad de los jueces. Errónea interpretación y aplicación de la ley**: La parte demandada expone que se agravia de la declaración de inconstitucionalidad del art. 12 de la ley 24.557. En ese orden, postula que al momento de ocurrir el evento dañoso el seguro cubría todas las prestaciones establecidas en la ley 24.557. Agrega que la única fuente de obligación jurídica que la vincula a su representada es el contrato de seguro puesto que no tiene ninguna relación con el actor, ni contractual ni legal; la aseguradora –agrega - no se sirvió de las tareas del actor, ni creo el riesgo que pudiera afectarlo. Asimismo, explica que las aseguradoras cobran de los empleadores alícuotas que, a posteriori, emplean para cubrir los pagos de los siniestros previstos en el art.6, ley 24.557. Esta relación entre las alícuotas recibidas y los siniestros que deben

cubrir determina que exista una lógica entre lo percibido por las ART y las obligaciones que ellas asumen frente a los asegurados. Ese criterio lógico, según indica, se rompe si las aseguradoras habiendo recibido una alícuota limitada debieran asumir una obligación dineraria carente de límites. En el mismo agravio, la parte demandada aduce que la declaración de oficio de la inconstitucionalidad del art. 12, ley 24.557 viola su derecho de propiedad y el debido proceso y el principio de congruencia. Cita y remite a los arts. 12 y 23 de la ley 24.557 y art. 9 de la ley 24.241. Para finalizar su primer agravio, la parte demandada aduce que la sentencia recurrida no constituye una derivación razonada del derecho vigente. La parte solicita, en consecuencia, que este Tribunal de alzada revoque la declaración de inconstitucionalidad ordenada en la primera instancia y disponga que se mande aprobar la indemnización calculada según la previsión original de la ley 24.557, tomando el piso establecido en la resolución n° 28/15.----------

2) **Capitalización de intereses. Múltiples actualizaciones**: La parte demandada focaliza su queja en una supuesta doble actualización toda vez que, según lo sostiene, la sentencia recurrida aplica intereses a créditos que ya estaban actualizados por el RIPTE. Expresa que "*El fallo, al aplicar una tasa sobe un monto ya actualizado le está colocando a la indemnización un valor superior al real y actual*..." (Sic) (fs. 154 anteúltimo párrafo). En ese orden de ideas, la queja sostiene que la indemnización establecida en la sentencia recurrida constituye un enriquecimiento sin causa del damnificado actor en autos. Asimismo, también se agravia porque la sentencia aplica la capitalización de intereses prevista en el art. 770 CCyC sosteniendo que no tiene asidero jurídico. Por otro lado sostiene que nunca estuvo en mora respecto al cumplimiento de sus obligaciones por lo que no debe interés alguno. En definitiva, este segundo agravio agrupa tres quejas diferenciadas; a saber: a) una supuesta doble capitalización; b) la improcedente capitalización de intereses; y, c) la improcedencia de aplicar intereses ante la inexistencia de mora.----------

3) **Costas**: Indica que una vez que sea revertida la sentencia apelada, las costas deben ser impuestas a la parte actora. Asimismo, señala que se apelan por altos los honorarios regulados a todos los profesionales intervinientes en autos.----------

Al responder el primer agravio, la parte actora, reseña que el régimen actual – contemplado en el art. 12 de la ley 24.557-, resulta insuficiente para alcanzar una reparación adecuada de los trabajos en un período inflacionario, *Sin duda alguna el régimen de la ley tuvo en cuenta pautas económicas que si bien en ese momento podían parecer la regla, no han sido en los últimos treinta años más que una excepción. Me refiero a la estabilidad monetaria. Nadie puede discutir que hoy mandar a pagar la indemnización tal cual la estableció el legislador resulta*

*insuficiente a los fines resarcitorios y contraría incluso su propia voluntad.''* (Sic) (Ver: fs. 157 vta.).----------

-

--- Al responder el segundo agravio, la parte actora manifiesta que no se trata de un verdadero agravio por cuanto se limita a adjetivar el fallo recurrido sin efectuar una crítica razonada y concreta. Cita jurisprudencia de esta Cámara de Apelaciones vinculada al tema en apoyo de la confirmación de lo decidido por el juzgador a quo.-------- Al responder el tercer agravio, la parte actora sostiene que, al igual que el segundo agravio, tampoco hay una crítica concreta y razonada del fallo recurrido.---------- II.- En los límites provistos por el contenido de los agravios que se han reseñado ingresaré a su tratamiento siguiendo el mismo orden y nominación con el que éstos fueran planteados a efectos de facilitar su ubicación y lectura.---------- 1) **Declaración de inconstitucionalidad del art. 12 de la Ley 24.557. Arbitrariedad normativa. Sentencia basada en la voluntad de los jueces. Errónea interpretación y aplicación de la ley:** En primer lugar, es menester observar que la declaración de inconstitucionalidad de oficio de una norma se encuentra dentro de las potestades jurisdiccionales en nuestro sistema de derecho positivo, en el que rige el control de constitucional difuso –no concentrado-. Esta posición respecto al tópico ya fue expuesta en precedentes análogos al presente (Conf.: Sala B, S.D.L., N° 05/15; id., S.D.L., N° 26/15, y más recientemente en S.D.L., N° 33/16, entre otras).----------

--- En tales oportunidades señalé que la Corte Suprema de Justicia de la Nación convalidó la declaración de inconstitucionalidad de oficio en diversos pronunciamientos (Fallos 306:303; 327:3117; 335:2333), y que en tanto esa declaración hace a una cuestión de derecho el juez quien tiene la potestad - deber de aplicar el derecho a tenor del orden de prelación establecido en la Constitución desplazando una norma reglamentaria cuando contradiga una de rango superior y aún cuando las partes no lo invocaren o lo hagan de modo erróneo. Ello así de acuerdo al principio de legalidad y su deber de fallar los conflictos de intereses puestos a su resolución de acuerdo al principio *iura novit curia*.----------

--- Es indisputable a esta altura de la evolución jurídica ese control oficioso de la constitucionalidad de los preceptos, pues nuestra Corte Suprema Nacional se ha expedido positivamente en tal sentido –abandonando con ello la doctrina que emanara de su antiguo fall in re: "Los Lagos" (Fallos 190:149)- hace ya más de una década en la causa "Mill de Pereyra y otros c/ Estado de la Provincia de Corrientes", del 27/09/2001 (J.A., 2002-II-737 y s.s.), reiterando luego este criterio –ya con otra composición- en el caso caratulado "Banco Comercial Finanzas S.A. s/Liquidación por Banco Central de la República Argentina s/ Quiebra", del 19/08/2004 (J.A.,

A
A

2005-III-441 y s.s.).---------- Por lo demás, el Sr. Juez a quo dio sus razones para arribar a la conclusión por la cual termina declarando la inconstitucionalidad del artículo 12 de la ley 24.557, sin que se observe de la lectura del agravio bajo estudio que se hubiera aportado una verdadera crítica dirigida en su contra.---------- El judicante en su razonamiento –según lo señala- adoptó un posicionamiento distinto según un nuevo análisis de la constitucionalidad de dicho artículo (Ver: fs. 140 vta., último párrafo y 141).----------

--- Si indico antes que el desarrollo motivacional expuesto por juzgador a quo no mereció una puntual y razonada crítica por cuanto el dicente agravio no se hace cargo de seleccionar del discurso del juzgador cuáles son aquellos argumentos que se constituyen en los pilares centrales sobre los que se asienta la conclusión a la cual arriba.----------

--- Es decir, emana de todo ello que la parte demandada recurrente lejos de focalizar debidamente su atención en cuáles fueron los fundamentos del decisorio para, de allí, intentar colocarlos en crisis, no satisfizo lo requerimientos técnicos necesarios para la exposición de los indispensable argumentos impugnativos en los que se sustente la materia crítica que debió aportar a este tribunal para posibilitar ingresar siquiera al análisis respectivo a la mentada inconstitucionalidad del art. 12 de la ley 24.557.---------- En tal dirección, resulta indudablemente que la mera descripción de la letra de lo normado por el art. 12 de la ley 24.557 y su concordancia con la ley 24.241, acompañada de la cita de la reglamentación que también efectúa, en relación a cómo debería computarse el ingreso base, no satisface de manera alguna los requerimientos técnicos indispensables para la debida y necesaria configuración de un agravio que permita ejercer la función revisora que es propia de este tribunal de alzada.---------- Es que básicamente tal tesitura tendiente a apontocarse en la indicada descripción literal explicativa del sistema de determinación del ingreso base que emana de la lectura de las normas que nutren al Art. 12 de la LRT que fuera declarado inconstitucional, ningún aporte crítico aporta. En todo caso puede significar la expresión del deseo de la recurrente de que el caso se defina bajo las pautas de una norma que le conviene pero soslayando las razones, de las que no se hace cargo u omite cuestionar, ésta fuera declarada inconstitucional. ---------- Es decir desatiende la recurrente que a partir del texto normativo del que intenta valerse en esta instancia revisora, el juzgador estimó que, de su interpretación literal, se obtendría un resultado insuficiente y mezquino: “*En consecuencia, las normas cuestionadas resultan inconstitucionales por cuanto se revelan como mezquinas e insuficientes a los fines de otorgar una reparación*

*justa al damnificado respecto a los daños causados por un infortunio laboral.''* (Conf.: fs. 141 in fine y 141 vta., primer párrafo).---------- Es más, con cita de un fallo de un tribunal de apelaciones en lo laboral de la provincia de Santa Fe que, a su vez, fuera citado en un precedente fallado por la Sra. Juez ce refuerzo Dra. Castro Blanco, el juzgador de grado hizo suyo tal posicionamiento jurisprudencial en relación a que no resultaría un argumento válido sostener, como lo hace la aseguradora de riesgos del trabajo ahora impugnante, que deba existir correspondencia entre lo recaudado por las ART y los costos derivados de la reparación que debe afrontar con motivo de los siniestros laborales aludiendo a que la recaudación evoluciona a la par de las remuneraciones de los trabajadores ya que se aplica una alícuota sobre la masa salarial pagada por el empleador afiliado la que aumenta al compás de la negociación paritaria. (Ver: fs. 141 vta., segundo párrafo).---------- Es con tal plafón que se indica que resulta falsa la afirmación de la ART en cuanto postulara que la aseguradora de riesgos del trabajo sólo se halla obligada a pagar las prestaciones según el quantum vigente al momento del siniestro cuando de hecho paga mucho después. Aludió también a la naturaleza del débito dinerario como deuda de valor y no dineraria señalando que las primeras no se actualizan sino que se determinan siendo su cuantificación a los valores actuales efectuando citas doctrinales y jurisprudenciales en sostén de su posicionamiento.---------- Estos argumentos seleccionados del discurso argumentativo realizado por el juzgador de grado, que son aquellos que tornan en centrales para dirimir este conflicto de intereses bajo examen, adoptando como metodología la tarea que debió realizar previamente la recurrente para poder ejercer eficazmente su carga de agraviarse de una manera técnicamente satisfactoria, sirven para comparar, a partir de lo expuesto como pretendido pero en infructuoso sostén del recurso de apelación deducido, si efectivamente se cuenta con una verdadera crítica que atender respecto de las motivaciones que expusiera el judicante para arribar a su decisión.---------- De modo tal que puede ser fácilmente verificado que, lejos de haber dirigido la impugnante una concreta y puntual crítica a tales razonamientos del juzgador de grado, mediante contraargumentos que -con puntualización de los supuestos errores de juzgamiento, concretos y razonados- se coloque en la palestra el supuesto equívoco, incorrección o yerro en el que habría incurrido el juzgador, transitó por una vía argumentativa propia desatendiéndose de la motivación del sentenciante. Es de ver que la recurrente se ciñe a desarrollar una argumentación paralela propia y distinta a la esgrimida por el juzgador, omitiendo proveer de tal modo, de la indispensable crítica que debió ser vertida en el dicente agravio. ----------

A
A

--- En cambio, en la especie, la parte demandada impugnante solo se remite a desarrollar, en paralelo y de modo elusivo -si se me permite la expresión-, su propio entendimiento u opinión en estricta relación con su pretensión defensiva consistente en que se aplique al caso y de manera literal, el art. 12 de la ley 24.557, esquivando afrontar los motivos por los que dicha norma fue considerada inconstitucional.----------Tal observación se ve corroborada a partir de advertir, por caso, que la recurrente denuncia que se habría inaplicado el citado artículo sin observar que tal inaplicación devino precisamente de su previa declaración de inconstitucionalidad por los fundamentos que expusiera y que no ataca ni enfronta. ----------Por otro lado, sólo a mayor abundamiento destacaré en relación a la base de cálculo que se toma para calcular la cotización que el empleador afiliado debe abonar a la ART, respecto de la cual se pregona equívocamente que se calcula solo sobre el salario previsional, lo cual lo lleva a postular que resultaría lógico –al decir de la impugnante- que la obligación que se asume sea proporcional al monto de la alícuota que percibe, que no es así. Nótese que ello en la especie no ocurrió de tal manera toda vez que habiendo ocurrido el accidente laboral sufrido por el actor el 16/05/2014, debe ponderarse que ya regía por ese entonces la ley 26.773 la que, en su art. 10, último párrafo, establece que *''La determinación de la base imponible se efectuará sobre el monto total de las remuneraciones y conceptos no remunerativos que declare mensualmente el empleador''* (Sic). Por ende, no puede articularse válidamente la defensa del "no seguro" que se esgrime pues todas las sumas que perciba el trabajador
cotizan. ----------

----En síntesis, pues, propongo al acuerdo que se tenga por desierto el agravio analizado. Ello así, atento a que el mismo no satisface mínimamente la carga técnica de concretar razonadamente en qué consistiría la indispensable crítica se debió exponer en contraposición de las motivaciones expuestas por el juzgador. Tal solución propuesta se condice con los términos contemplados por los arts. 268 y 269 del CPCC, de aplicación por vía del art. 73 de la Ley XIV Nº 1. Así lo voto.----------2) **Capitalización de intereses. Múltiples actualizaciones:** a) Primeramente ceñido a la consideración del agravio formulado por la parte recurrente en cuanto se dirige a cuestionar la procedencia de la capitalización de los intereses dispuesta por el juzgador de la anterior instancia, es menester advertir que, por un lado, al momento de producirse el siniestro (16/05/2014) todavía no se encontraba vigente siquiera la posibilidad de solicitar la capitalización de los intereses desde el momento de que se produzca la notificación de la demanda.----------Sin embargo, a la par, cabe advertir que tal posibilidad sí se encontraba expedita al momento de ser presentada la demanda (05/08/2015). Ello importa decir que pudo el actor

ampliar su demanda solicitando la capitalización de los intereses devengados antes de proceder a notificar la demanda a la parte contraria, toda vez que en ese momento ya se encontraba vigente la mentada novel excepción al principio de prohibición del anatocismo - cuál es la posibilidad de pretender capitalizar los intereses al momento de efectivizarse dicha notificación de la demanda-, tal como se encuentra previsto por el art. 770 inc. b) del Código Civil y Comercial de la Nación (Conf.: Leyes
26.994 y 27.070). ----------

----------Ello pone en la palestra del análisis un particular aspecto que, a mi juicio, resulta ser determinante para proponer al acuerdo la admisión parcial del agravio bajo estudio, aunque válido es destacarlo, por argumentos distintos a los expuesto por la impugnante.

---

----Este aspecto al cual refiero consiste en observar que no fue materia de una petición expresa dicha capitalización de los intereses por el actor la que, tengo para mí, debió ser ineludiblemente formulada en el escrito de demanda como condición *sine qua non* para que el judicante del anterior grado pudiera pronunciarse válidamente a su respecto.

---

----En tal sentido obsérvese que se concretó la traba del presente litigio -con la correspondiente contestación de la demanda- la cual se atuvo, lógicamente, a las pretensiones actorales concretadas en el escrito de demanda –entre las que, insisto, no se encuentra aquella relativa a que se capitalicen los intereses- y las pretensiones defensivas que, de su lado, planteara la demandada en su escrito contestatario. Se produjo de tal manera, entonces, la delimitación de la controversia en los términos que fueran introducidos por las partes, esto es, sin que integre el *thema decidendum* la aludida capitalización de los intereses lo cual recién aparece, de modo sorpresivo e inaudita parte a mi ver, en el pronunciamiento definitivo. ----------

----------Es que concretada la aludida traba del litigio en los términos y con el alcance que fuera propuesto por las partes, se excluyó la posibilidad de que se expidiera el judicante sobre el anatocismo que finalmente decidiera - de oficio – con sustento en la aplicación de el art. 770, inc. b) del C.C. y C. de la Nación (Ver: considerando de fs. 143 anteúltimo
párrafo).----------

----Es que, como lo vengo propugnando desde hace ya un buen tiempo en casos análogos al presente, el juzgador al pronunciarse sobre el mentado anatocismo -sin que éste fuera solicitado por el actor ni que pueda ser controvertido por la demandada, precisamente porque no fue materia de pretensión actoral-, desorbita la materia sobre la cual debió ceñir su decisión (Conf.: arts. 34, inc. 4 y 165 inc. 6°

A
A

y 166 del C.P.C.C., de aplicación en la especie por vía del art. 73 de la Ley XIV N° 1). ----------Igualmente, cabe advertir también que tal decisión trasciende a la facultad que el art. 61 de la Ley XIV Nº 1 le confiere al juez con competencia en la materia laboral, en tanto dicha norma tuitiva y concordante con el principio de irrenunciabilidad de los derechos laborales lo habilita a expedirse *''supra o ultra petita''* (en más de lo pedido). Y digo así, por cuanto la decisión sobre aquello que no fue pedido importa expedir más bien un pronunciamiento *''extra petita''* (por fuera del pedido).----------Esta omisión de introducir como concreta pretensión actoral el anatocismo bajo cuestión –en el caso, mediante una ampliación de la demanda y antes de diligenciar el traslado de ella a la contraria-, implicó lisa y llanamente la libre disposición de un derecho o, dicho de otro modo, la renuncia válida a reclamarlo.----------Y afronto este aspecto central de la cuestión por cuanto entiendo que corresponde poner en claro que dicho derecho de naturaleza netamente patrimonial resulta ser enteramente disponible aún cuando se trate de un reclamo de naturaleza laboral. Ello, desde que el anatocismo no se encontraba en la especie –a la fecha del acaecimiento del evento dañoso y tampoco al emitirse el fallo en crisis- dentro de los derechos que integran la base mínima indisponible laboral y, por lo tanto, resulta ser disponible y renunciable. ----------

----Tengo, para mí, que es ineludible una concreta y explícita pretensión de que se capitalicen los intereses por un crédito exigible que los hubiere devengado merced a que, aún de naturaleza laboral, es tan disponible como lo es el demandar o no hacerlo en vía de obtener la satisfacción de cualquier crédito dinerario -con o sin sus intereses-. Sabido es que la regla que rige en el Derecho común es aquella que indica que los derechos de contenido económico son disponibles por lo cual se los puede renunciar sin más requisito que las formalidades previstas para cada caso y con la aptitud jurídica para el acto dispositivo que la ley requiera. En tal dirección, en tanto que deviene evidente que reclamar el anatocismo no integra –al menos para el presente caso- los derechos merecedores de la especial tutela de la ley laboral ni de los estatutos profesionales o convenciones colectivas, ni tampoco, aquellos que nacen del contrato individual de trabajo que uniera al actor con su empleador, ello importa decir que no integra la base mínima de protección y que -por ello- no es se encuentra abarcado por el principio de irrenunciabilidad de los derechos laborales. ----------Dicho de otro modo, el trabajador puede disponer libremente de reclamar o no la capitalización de los intereses devengados por el crédito laboral cuyo reconocimiento reclame judicialmente. Y, si no lo hace, no puede el órgano jurisdiccional suplir la omisión de expresa petición disponiendo el anatocismo de oficio por cuanto ello más que el ejercicio del ''*iuria novit curia''* –tal como lo parece entender el judicante de la

anterior instancia- importa incurrir en un pronunciamiento incongruente por el vicio de expedirse *''extra petita''* o por fuera de lo pedido, con directa afectación del derecho de defensa y de propiedad de la parte demandada de tal manera condenada (Conf.: arts. 34, inc. 4º, 165, inc. 6º de aplicación en la especie por vía del art. 73 de la Ley XIV Nº 1).----------

----Reitero, no puede ser predicado válidamente que su falta de reclamo no sea el ejercicio libre de un derecho disponible -toda vez que no se afectan los derechos y beneficios que integran los denominados mínimos inderogables-. Y tal afirmación la efectúo sea cual fuera la postura que se adopte al respecto siguiendo las distintas que se registran sobre el tópico por la jurisprudencia y la doctrina laboral.----------Estimo que distinta consideración debiera hacerse si el siniestro hubiera acontecido durante la vigencia de la todavía reciente reforma a la Ley de Riesgos del Trabajo (Ley 27.348). Es que, como puede ser verificado en el texto del art. 12 actualmente vigente – según texto del art. 11 de la citada ley 27.348-, al disponer cómo se deberá calcular el monto del ingreso base, se incorpora dentro del marco mínimo de protección legal el cómputo del anatocismo previsto por el art. 770 del C.C. y C. Aunque, sin embargo, debo advertir y hacer notar desde ahora que, a mi juicio, el apartado 3º de dicho artículo 12º de la ley 27.348, en verdad refiere, a un supuesto de excepción a la regla de prohibición del anatocismo distinto, que es aquel que contempla el mismo art. 770 en el inc. c) del Código sustantivo. Ello desde que se alude a la mora en el pago de la indemnización liquidada prevista en el inciso anterior, integrada por el monto del resarcimiento que se obtenga de la tarifa legal según lo previsto por el inc. 1º y los intereses compensatorios que son contemplados en el inc. 2º. ----------Rememoro que los intereses son una prestación accesoria de una obligación dineraria o de valor, cuyo sujeto pasivo es quien se aprovecha de un capital ajeno, en proporción a su cuantía y al tiempo de su disfrute. Se apunta, por lo demás, que éstos no brotan íntegros en un momento dado sino que germinan y se acumulan continuamente a través del tiempo (Conf.: Llambías, "Tratado de Derecho Civil. Obligaciones", año 1970, T. II-A, nº 906; Ver también: López Mesa, Marcelo, en "Derecho de las Obligaciones", Ed. IBdeF, año 205, T. II, pág. 808 y sgtes.). ----------Asimismo, sabido es que el anatocismo, interés compuesto o capitalización de intereses, consiste en sumar a una deuda de dinero –o de valor- los intereses ya devengados por la misma para que ambos importes -por capital e intereses sumados- vuelvan a producir nuevos intereses. Es decir, hablar de anatocismo es hacer referencia, por tanto, a la obligación de pagar los interese de unos intereses ya devengados, vencidos e impagos. De manera tal que los intereses anatocísticos poseen una naturaleza moratoria y se integran, por consiguiente, dentro del denominado daño

A
A

moratorio.----------
----------Empero, insisto, lo verdaderamente trascendente en la especie es que el Sr. Juez a quo dispuso capitalizar los intereses expresando como única razón justificante de tal decisión para apartarse, en el caso, de la regla general, primaria y prevalente que prohíbe el anatocismo, que hace al derecho de aplicación al caso y que, como tal, es una materia reservada a los jueces (Ver: considerando de fs. 144). Craso error.----------Haciendo la salvedad de que ciertamente, siendo pedida expresamente la obligación accesoria de intereses, efectivamente la fijación de la tasa a la cual éstos se calcularán es una facultad que la Corte Federal ha reconocido a los Jueces (in re: "Banco
Sudameris c. Belcam", L.L., 1994-C-27). ----------
----------Ahora bien, ello no obsta a precisar nuevamente que tal pretensión de condena al pago de los intereses y, eventualmente, también a su capitalización, debe ser expresamente objeto de expresa petición por cuanto de otro modo importará lisa y llanamente expedir un pronunciamiento *extra petita*. Por ende, deviene el decisorio –en tal porción- en incongruente desde que afecta el derecho de defensa en juicio de la parte contraria, en la medida que es condenada sobre una pretensión sobre la que, al no haber sido introducida en la demanda, no integró la materia sobre la cual pudo defenderse y controvertir. Tampoco integró aquella materia que fuera puesta por las partes a la evaluación y resolución del juzgador para que éste emitiera su pronunciamiento dirimiendo el conflicto de intereses traído por ellas a su resolución. Y, en consonancia con ello, también conculca su derecho de propiedad en la medida que se la condena al pago de un capital engrosado con intereses capitalizados que no fue
objeto de pretensión actoral.----------
----------Es que, sin lugar a dudas, tal decisión sobre el punto implicó aplicar este novel tercer supuesto incorporado como excepción a la regla de prohibición del anatocismo, de
manera oficiosa e incongruente.----------
----------En síntesis, repito, soy de la opinión de que la petición de anatocismo es indispensable para que la jurisdicción se pueda expedir válidamente sobre el tópico. Tal entendimiento se impone, máxime si se atiende a la vigente prohibición del anatocismo que, como regla general, perdura en nuestro derecho positivo vigente.----------Es por lo cual propongo al acuerdo acoger
parcialmente el agravio para dejar sin efecto la condena a la capitalización de los intereses dispuesta en el punto II "in fine"
del fallo. Así lo voto.----------
-------
----b) La demandada recurrente cuestiona también que en la sentencia se ordene condene al pago de los intereses indicados en los considerando, a computar desde

la fecha en que ocurrió el accidente (Ver: considerando de fs. 143 vta. y 144) y no, como lo pretende, desde la fecha del dictado de la sentencia. Denuncia que de esta manera se produce una doble actualización de valores. Postula que su parte jamás estuvo en mora por cuanto ésta solo se puede producir a partir de la determinación –por parte de la comisión médica- de la naturaleza laboral del accidente o profesional de la enfermedad asignando el porcentaje de incapacidad invalidante y su posterior notificación de tal dictamen a su parte (Ver: escrito de expresión de agravios –fs. 154

vta. /155-). ----------

----Ab initio, la razón determinante por la cual corresponde rechazar la pretensión de que dicho cómputo se deba comenzar a realizar desde una fecha distinta (por caso, desde los quince días posteriores al de notificación de la sentencia, como lo postula la impugnante a fs. 154 vta., último párrafo), y es lo que sella toda posible discusión sobre el tópico, es la circunstancia de que el *dies a quo* para el cómputo de los intereses ha sido zanjada legalmente por el art. 2º de la ley 26.773 –que vuelvo a ponerlo de resalto es el marco legal que rige el presente caso dada la fecha en la que aconteció el siniestro sufrido por el trabajador-. Dicho artículo, en su tercer párrafo, establece literalmente que *''El derecho a la reparación dineraria se computará, más allá del momento en que se determine su procedencia y alcance,* ***desde que acaeció el evento dañoso****...''* (Sic) (El énfasis me pertenece). ----------Es decir, si el derecho se computa desde que acaeció el evento dañoso, éste nace desde la fecha de ocurrencia del accidente en la medida que indudablemente es el momento en el que se genera el crédito resarcitorio que, como bien lo dice la ley, es independiente del momento en que se determine su procedencia. Entonces, es a partir de que ocurrió el siniestro cuando se le adeuda al trabajador el capital resarcitorio por los daños sufridos, con más los intereses. Se expresa con elocuencia y precisión que *''Si al trabajador no se le abona el capital con más los intereses desde que sufrió el daño, el imperativo constitucional permanece violado (pues no puede la ley crear arbitrariamente, momentos de mora distantes del efectivo acaecimiento del perjuicio)*.'' (Sic) (Ver: Formaro, en "Riesgos del Trabajo", Ed. Hammurabi, año 2013, & 42, pág.

212).----------

----------Es por lo cual, concluyo proponiendo la desestimación parcial de esta porción del

agravio. Así lo voto. ----------

----------c) Finalmente advierto, en cuanto a las indicadas como ''múltiples actualizaciones'' que integra el titulo del agravio bajo análisis, que no se esgrimió razonamiento alguno que permita discernir en qué consistiría esta denunciada duplicación de actualizaciones toda vez que no se intentó sustentar tal postulación

impugnativa. Ello requería alguna explicación que, aunque sea mínimamente, diera un fundamento que sostuviera la afirmación que contiene. Basta con señalar que no es viable jurídicamente confundir intereses con actualización o ajuste de valores, dado su distinta naturaleza y finalidad. Ni tampoco constituye una crítica aseverar apodícticamente que no se encuentra en mora. Es por lo cual el mismo ha quedado vacío de contenido por lo cual propondré al acuerdo que se lo considere parcialmente desierto. Así lo voto.----------3) **Costas**: Toda vez que este agravio se supedita al buen éxito de los agravios precedentes, la suerte del mismo se encuentra echada a tenor de las propuestas de resolución que se efectúa respecto de cada uno de ellos.----------Sin embargo, lo determinante para decir que este agravio es inaudible es que no se aportó materia crítica que atender por lo que propongo que se tenga desierto por su deficiencia técnica absoluta (Conf.: Arts. 268 y 269 del C.P.C.C., de aplicación al caso por vía del art. 73 de la Ley XIV Nº 1). ----------

----------III.- Apelación de los honorarios fijados a los Dres. S. E. P., M. E. M. y del perito médico, Dr. M. T. –por altos-: A los mencionados letrados apoderados de la parte actora se les fijo, en conjunto, por honorarios profesionales correspondientes a la primera instancia, la suma equivalente al 18,75% del monto del proceso (Ver: punto III del fallo –fs. 144 vta.).----------El juzgador de la anterior instancia ponderó la naturaleza y complejidad, resultado obtenido, la presentación de alegatos –en su caso-, la falta de celebración de audiencias, el carácter con el que actuaran y demás pautas legales (Ver: considerando,

punto III, de fs. 144).----------

----------Pues bien, considero que así apreciadas las tareas de los mencionados letrados, la regulación que les fuera fijada, en conjunto, no resulta elevada como se predica. Ello es así, en tanto que ponderando la extensión, calidad e importancia, como también, la trascendencia económica del asunto y, atendiendo además, al resultado positivo obtenido para su poderdante en este pleito –en tanto que posicionada la aseguradora de riesgos del trabajo demandada en el rechazo liso y llano de la demanda –ver: escrito contestatario obrante a fs. 37/46 vta.-, el actor resultó absoluto vencedor en el pleito-, el indicado porcentual, estimo, se ajusta adecuada y prudentemente al que, de común, se establece en por la sala B de ésta Cámara de Apelaciones para los abogados que actúan en representación de la parte vencedora en el pleito (19,60%).----------Según esta primaria ponderación, se descarta que pudiera tener posible andamiento el recurso de apelación planteado por la parte demandada a su respecto, en tanto estimó y postuló que dichos emolumentos eran elevados o excesivos.----------

Aduno en tal sentido, que la alícuota aludida y que ésta Cámara de Apelaciones

propicia fijar para los letrados apoderados de la parte que resulta totalmente vencedora en el pleito, la que repito que asciende a la suma equivalente al 19,60% del monto de condena a liquidar oportunamente, resulta de aplicar el 14% que se extrae de los parámetros de mínima y de máxima previstos por el art. 6 (del 11% al 20% del monto del proceso); con más el 40% (a calcular sobre dicho porcentual), alícuota esta última que se encuentra prevista como parámetro de máxima a utilizar en concepto del arancel por procuración en el art. 8º de la ley XIII Nº 4. ----------
----------Es en tal marco, que el porcentual establecido a favor de los mencionados letrados intervinientes por el actor en autos, es un resultante adecuado a las pautas cualitativas que fueran expuestas como las ponderadas por el juzgador a quo las que, estimo, se representan apropiadamente en dicha alícuota, por su aproximación a la mentada pauta de regulación (0,85% en menos). ----------Para ello cabe entender que la justipreciación de lo actuado por los letrados en el proceso de primera instancia fue realizada por el Sr. Juez a quo en ejercicio de su prioritaria potestad valorativa. Y en tal sentido, en tanto que no desorbita la pauta de razonabilidad, resulta irrevisable.----------
----------Esto es, dicho a la inversa, estimo que la alícuota porcentual que se estableciera en concepto de honorarios resultó razonable, en la medida que no se aísla de la atribución de la facultad de justipreciación que de la actuación profesional ostenta el juzgador de dicha instancia, y que es –repito- de su preferente dominio realizar. ----------Y, digo de tal manera, en tanto que soy de la opinión que el fijar en un 0,85%, en menos de la mentada pauta genérica, no se encuentra por fuera del ámbito de la prudente apreciación y consecuente determinación del porcentual que -por honorarios- les asignara a los letrados apoderados del actor vencedor en este proceso, al menos, a tenor de las pautas cualitativas y parámetro a seguir según jurisprudencia de esta alzada que se enunciaran. ----------
----------Asimismo, advierto que la alusión a la ‘‘razonabilidad’’ del porcentual fijado por honorarios lo es utilizando tal término desde la significación dada por Perelman en la teoría de la argumentación o nueva retórica, para quien lo irrazonable representa el límite negativo de cualquier argumentación jurídica y, en general, de cualquier argumentación practica. Se trata de una noción variable tanto desde el punto de vista histórico como social (lo irrazonable es lo que es inadmisible en una comunidad en un momento determinado) y que además remite a una pluralidad de soluciones posibles (Ver: Atienza, Manuel, ‘‘Para una razonable definición de ‘razonable’’’, en Doxa, Nº 4, año 1987, págs. 189/190).----------
----------Es decir que, en tanto no resulte irrazonable el juicio que lleve al judicante al establecimiento de los emolumentos profesionales que fija en porcentuales del

monto del capital de condena, queda poco margen para la revisión que este tribunal de alzada pueda realizar respecto al punto. Señalo, a su vez, que debe contrastarse entre lo "razonable" y lo "racional". Se ha dicho que la distinción entre ambos términos se enmarca exclusivamente en la epistemología. Lo racional se vincula más con aquellas ciencias en las que no existe mayores diferencias cualitativas entre los distintos elementos que la componen (mayor intersubjetividad), es decir, existe algún tipo de acuerdo acerca del contenido conceptual de los términos, se comparten métodos y axiomas científicos, etcétera. En este ámbito, los problemas pueden tener una única solución, o varias, pero todas en un único sentido. Pero en el campo de la ciencia del Derecho, la disparidad cualitativa de los elementos que la conforman no se condice con el sentido de este concepto. Dada la dialecticidad que caracteriza al Derecho (por oposición al pensamiento científico), en su ámbito sólo se pueden arribar a conclusiones que la mayoría de las veces son sólo probables, y por lo tanto, desde este punto de vista, sus conclusiones no alcanzan la certeza de la racionalidad sino que serán solo
"razonables". ----------Es, al decir de Luis Recaséns Siches, la lógica de lo razonable por oposición a la lógica de lo racional. El Derecho regula la conducta humana, y por lo tanto, el razonamiento jurídico no es un problema de la lógica formal, puramente deductivista o tradicional que opera con lo racional de tipo matemático, sino de la lógica material, referida a la resolución de problemas humanos prácticos (Conf.: autor cit., en "La lógica de "lo razonable" en las decisiones políticas y jurídicas", en Estudios en homenaje al profesor López Rodo, Universidad de Santiago de Compostela, Universidad Complutense, Consejo Superior de Investigaciones Científicas, Madrid, 1972, vol. III, págs.. 209, 227 y 228). ----------Es por lo dicho que propondré al acuerdo la desestimación del recurso de apelación deducido en contra de la regulación de los honorarios fijados, en conjunto, a los Dres. S. E. P. y M. E. M.. Así lo voto.----------También se planteó la impugnación en relación a los honorarios que fueran fijados al perito médico que actuara en estos autos, Dr. M. J. T., por estimarlos altos. A dicho profesional se le reguló sus honorarios profesionales en la suma equivalente al
2% del proceso, con más el IVA. ----------Como es fácil de verificar, tal alícuota se encuentra dentro de los parámetros previstos por el arancel, cuyo rango oscila entre el 1% y el 5% del monto de la sentencia. De allí que no encuentro motivo que justifique postular válidamente, como lo hace la recurrente, que el monto fijado en la sentencia de grado resulta elevado. Es por tal motivo que propondré también su desestimación. Así lo voto. ----------En resumen, propondré al acuerdo que se rechace el

recurso de apelación deducido en contra de los honorarios fijados a los letrados apoderados de la parte actora; y, también, en relación a los fijados al perito médico. Todo ello, sin costas atento a que la materia no los genera. Así lo voto.----------

---

---- III.- Conclusión:----------

---

----Por todo lo expuesto y razonado, propondré al acuerdo que se revoque parcialmente el fallo apelado, solo para dejar sin efecto la manda de capitalizar los intereses al momento de notificación de la demanda que fuera dispuesta en el punto II "in fine" del pronunciamiento apelado; confirmándolo en todo lo demás que fuera materia de

agravios.----------

---

----Desde que la disminución del monto del capital de condena que implica la revocatoria parcial que se propicia, no altera las calidades de vencedor y de vencida que el actor y la demandada presentan en la anterior instancia, mientras los honorarios regulados lo fueron en alícuotas porcentuales que se ajustarán automáticamente al nuevo importe, no será menester practicar las adecuaciones previstas en el art. 282 del

C.P.C.C.----------

---

----De los tres agravios planteados por la parte demandada prospera -parcialmente- solo uno de ellos y por un camino argumental diverso al planteado por la demandada impugnante (el referido al anatocismo), resultando desierto uno y desestimado parcialmente el restante –el relativo a la improcedencia de fijar intereses, la postulada ausencia de mora y el relativo a la fecha de comienzo del cómputo de los accesorios-.------En resumen, desde tal perspectiva corresponde que se impongan las costas devengadas en esta segunda instancia según las porciones de vencimientos parciales y mutuos ocurridos en ella. De tal manera aprecio ajustado asignar la carga de las costas de alzada en un 10% a cargo de la parte actora y el 90% restante a cargo de la demandada recurrente por responder tales guarismos, a mi juicio, apropiadamente a las porciones de éxitos y derrotas que obtuvieran en esta alzada (Conf.: arts. 72 y 282 del C.P.C.C., y, arts. 57 y 73 de la ley XIV Nº 1).----------Los honorarios profesionales por las tareas cumplidas en esta segunda instancia, apreciados por su extensión, calidad y eficacia, estimo apropiado fijarlos del siguiente modo, a saber: a los Dres. G. L. C. y A. V. G., letrados apoderados de la demandada recurrente, en conjunto, en la suma equivalente al 3,73%; y, Dr. S. E. P., letrado apoderado del actor, estimo adecuado fijarlos en la suma equivalente al 5,00%. Ambas alícuotas porcentuales a calcular sobre el monto del capital de condena que

A
A

resulte de la liquidación a practicar en la etapa de ejecución de sentencia, con más el I.V.A. correspondiente (Conf.: arts. 5, 6, 8, 13 y 46 de la Ley XIII Nº 4; y, leyes 23.439 y 23.871).----------

----De tal manera, entonces, finalizo pronunciándome en la presente cuestión PARCIALMENTE POR LA AFIRMATIVA.----------

----------**A LA PRIMERA CUESTIÓN**, el Dr. De Cunto dijo:----------

---------- Atento la claridad de la reseña, que efectuara el Sr. Magistrado antes sufragante, de la sentencia de origen de fs. 129/144, así como de los agravios que contra la misma expusiera la demandada a fs. 151/155 vta. y la contestación de la actora a fs. 157/160 vta., me remito a la misma en homenaje a la brevedad, adentrándome directamente en el tratamiento de los mismos.----------

--------- I.- Seguiré el mismo orden de examen de los agravios que el Dr. Lucero, el que además responde a la lógica en el tratamiento, más allá de una discordancia en el orden respecto del segundo agravio.----------

---

--- 1) En la primera queja la demandada cuestiona la declaración de inconstitucionalidad del art. 12 de la LRT que se declarara en el decisorio impugnado. A tal fin, luego de mencionar lo argumentado por el juzgador, destaca que al momento de la producción del siniestro el seguro cubría la totalidad de las prestaciones establecidas en la ley 24557 y que se debió aplicar el art. 12 precitado. Alude a lo dispuesto por el art. 9 de la ley 24241 en cuanto al cálculo de los aportes y contribuciones correspondientes al sistema de jubilaciones y pensiones, y a la Resolución General de la AFIP N° 1750/04 a fin de establecer la base imponible máxima sobre la cual los empleadores abonan las alícuotas a las ART. Se explaya sobre la proporción que debe existir entre el monto de la alícuota percibida por la ART y la obligación que asume la misma, lo cual responde, según dice, a los principios contractuales, así como alude al art. 23 de la LRT. Sostiene que la declaración de inconstitucionalidad resulta violatoria del derecho de propiedad, del debido proceso y del principio de congruencia. Completa el agravio con citas jurisprudenciales (ver fs. 150 vta. "in fine"/154). ----------

----------En primer lugar habré de señalar que el siniestro de autos ocurrió el 16/05/14 (ver fs. 06, pto. V, 5.2, 2do. párrafo), esto es, durante la vigencia de la ley 26773. La misma, en su art. 10 dispone, en su parte final, que la determinación de la base imponible, a fin de la percepción de las alícuotas por parte de la ART, se efectuará sobre el monto total de las remuneraciones y conceptos no remunerativos que declare mensualmente el empleador. Asimismo el art. 10 del decreto 472/14 que reglamenta dicha ley establece que *"Las Aseguradoras de Riesgos del Trabajo deberán utilizar el régimen autorizado actualmente por la Superintendencia de*

*Seguros de la Nación, hasta tanto se regule el nuevo régimen de alícuotas, sin perjuicio del ajuste que deban efectuar sobre el tope de gastos establecido en el art. 16 de la ley 26.773".* Habré de añadir en cuanto a lo esgrimido por la demandada respecto a que se afecta su derecho de propiedad, que sobre dicho punto también me he expedido en el precedente de esta Sala "B", SDL N° 11/15, del 18/05/15, entre otros. Allí expresé que también se ha razonado como argumento coadyuvante que las aseguradoras habían cobrado sus alícuotas sobre la base de salarios actualizados, y por ende se argumentó la inconstitucionalidad de las normas que declaran inaplicables las mejoras sólo para el futuro, por contradecir los fines sociales y protectorios del trabajo subordinado. Y en dicha línea se argumentó que en relación a los siniestros ocurridos con anterioridad, pero no cancelados a la fecha de entrada en vigencia de la norma, su aplicación no constituía retroactividad de la ley, ni afectaba el derecho de propiedad de las obligadas al sistema (conf. Schick: "Riesgos del trabajo", 2da. ed., 2009, págs. 451 y 453). La tendencia anotada fue impulsada por múltiples tribunales del interior del país, entre ellos la Sala II de la Suprema Corte de Mendoza, que con fecha 08/04/11 resolvió condenar a resarcir, en los términos del decreto 1694/09, un infortunio anterior, frente a un planteo precisado por la actora después de celebrada la audiencia de la vista de la causa, cuando desde el inicio de la acción había pretendido la actualización de las prestaciones dinerarias que le correspondían (conf.SCMendoza, Sala II, 8/4/11, in re: "Garis, Luis W. C/ La Segunda ART S.A.", Rubinzal On Line, RCJ 5974/11; cit. en Formaro, op. cit., pág. 192).----------Pero más allá de lo expuesto, lo realmente dirimente, radica en que la recurrente no efectúa una crítica concreta y razonada de la argumentación del sentenciante, ya que se limita a señalar normas legales por las cuales debe efectuarse una aplicación lisa y llana del art. 12 de la LRT, conforme a una interpretación literal en cuanto al cálculo del IBM. Sin embargo, el sentenciante desechó dicha aplicación por considerarla inconstitucional, esto es, invocando normas de carácter supralegal. Concretamente el juzgador arguyó, de manera dirimente, que *"...habré de efectuar un nuevo análisis de la constitucionalidad del art. 12 L.R.T....Se trata de establecer si corresponde aplicar dicha norma, cuando considera los salarios realizando un promedio de los mismos durante el año anterior al accidente, lo que significaría que, siendo dicho valor la base para el cálculo de la indemnización, ésta se encontraría muy alejada de montos que representen la situación vigente al momento del dictado de las sentencias, por el proceso de actualización de las remuneraciones...También el referido fallo reproduce importante doctrina según la cual 'Este cálculo anual que no contempla ningún ajuste a pesar de la vigencia de una economía con alta inflación y cambios remunerativos continuos afecta el carácter reparatorio de las prestaciones dinerarias...Por lo tanto, calcular la indemnización definitiva sin*

*contemplar los aumentos o la actualización durante el período que abarca la primera manifestación invalidante y el momento de practicar la liquidación definitiva, produce como resultado la determinación de una indemnización tarifada absolutamente desvirtuada en relación a los objetivos originarios...En consecuencia, las normas cuestionadas resultan inconstitucionales por cuanto se revelan como mezquinas e insuficientes a los fines de otorgar una reparación justa al damnificado respecto a los daños causados por un infortunio laboral. Esta disminución injustificada de las indemnizaciones colisiona con los artículos 14, 14 bis, 17 y 19 de la Constitución Nacional..."* (ver sentencia a fs. 140 "in fine"/141 vta., 1er. párrafo). Y luego de continuar con citas jurisprudenciales y doctrinarias, concluyó que *"...mantener como módulo para definir la indemnización que percibirá el trabajador un salario devaluado, se encuentra en las antípodas de una indemnización justa, en los términos que surgen de la interpretación del art. 19 C.N. y del fallo Aquino de la C.S.J.N., por lo que resolveré declarar la inconstitucionalidad del art. 12 L.R.T., y disponer que a los fines del cálculo de la indemnización debida, se deberá contemplar el salario que le correspondería al actor, con más los adicionales respectivos al momento del dictado de esta sentencia"* (ver sentencia a fs. 142 vta./143, 1er. párrafo).-

----Como puede observarse el juzgador, más allá del acierto o no de su argumentación, fundamentó la inconstitucionalidad declarada en la insuficiencia de la indemnización si se considerara el cálculo del IBM de acuerdo al art. 12 de la LRT -por basarse en remuneraciones devaluadas-, insuficiencia que considera violatoria de derechos constitucionales, como el derecho de propiedad y a una indemnización justa, entre otros. Ninguna observación efectuó la recurrente a este razonamiento, ya que se limitó a expresar que debe aplicarse el art. 12 en cuestión, mas no argumentó las razones por las cuales dicha aplicación no colisiona con los derechos y normas constitucionales que se refieren en la sentencia. Al respecto debe recordarse que crítica concreta se refiere a la precisión de la impugnación, señalándose el agravio; lo de razonada alude a los fundamentos, bases y sustanciaciones del recurso, se debe trasuntar un razonamiento coherente que demuestre, a la vez, el desacierto del razonamiento contenido en la sentencia que se impugna (conf. CN. Civ., Sala D, 12/9/79, ED, 86-442). La crítica razonada no se sustituye con una mera discrepancia, sino que debe implicar el estudio de los razonamientos del juzgador, demostrando a la Cámara las equivocadas deducciones, inducciones y conjeturas sobre las distintas cuestiones resueltas (conf. Fenochietto-Arazi: "Código Procesal Civil y Comercial de la Nación Comentado", Ed. Astrea, 1993, Tº 1, pág. 941). En el mismo sentido es sabido que carece de contenido el escrito de expresión de agravios que no ataca concreta y frontalmente los verdaderos fundamentos del fallo (conf. C. 1era. Apel. San Nicolás,

29/4/71, LL, 143-100). Es que criticar no es lo mismo que disentir, ya que lo primero importa un ataque directo y pertinente a la fundamentación del fallo apelado, tendiente a demostrar los errores fácticos y jurídicos que éste pueda contener, mientras que lo segundo consiste simplemente en exponer que se está en desacuerdo con la sentencia recurrida (conf. CN. Civ., Sala A, 19/8/91, LL, 1992-A-487, nº 42). La expresión de agravios no es una simple fórmula carente de sentido (conf. CN. Civ., Sala H, 20/6/03, ED, 204-472) que ejercitada, traslada la competencia al tribunal de alzada (conf. C. 1era. Civ. y Com. Bahía Blanca 29/2/68, LL, 131-698), sino que, como lo señala el art. 265 del C. Procesal debe contener una crítica concreta y razonada (conf. CN. Civ., Sala M, 27/9/00, ED, 191-414) de las partes del fallo que el recurrente considere equivocadas (conf. CN. Civ., Sala F, 18/7/96, LL, 1997-D-827, 39.612-S), indicando los supuestos errores u omisiones que la misma contiene así como los fundamentos que le permitan sostener una opinión distinta (conf. CN. Com., Sala A, 21/2/96, ED, 172-92); es decir, debe señalar punto por punto los errores que se atribuyen a la sentencia en grado, por los cuales se considera que el pronunciamiento es injusto o contrario a derecho (conf. CN. Civ., Sala A, 16/12/99, ED, 186-539). En la expresión de agravios deben refutarse las conclusiones de hecho y derecho que motivan la decisión en grado, mediante la exposición de circunstancias jurídicas por las cuales se considera erróneo el pronunciamiento impugnado (conf. CN. Civ., Sala H, 20/6/03, ED, 204-472). Este es el criterio sostenido por esta Sala en numerosos antecedentes, entre ellos, recientemente, CANE, Sala "B", SDL Nº 20/2010 del 10/05/10.----------

----------A la luz de lo vertido es que coincidiré con el colega preopinante en la deserción parcial de este primer agravio por insuficiencia técnica (conf. arts. 168 y 169 del

CPCC).- ----------

----2) En el segundo agravio, la demandada objeta que para el improbable caso que pudiere corresponder el pago de algún tipo de interés, el mismo no debería devengarse desde la fecha del accidente, ya que al aplicar intereses sobre un monto ya actualizado se estaría convalidando una doble actualización de valores. A ello agrega que su parte jamás estuvo en mora, considerando de aplicación analógica la resolución SRT 104/98, añadiendo que de lo contrario se produciría un enriquecimiento sin causa para el actor (ver fs. 154 y 154 vta., últimos párrafos, y fs. 155, primeros párrafos). Como se puede apreciar, más allá de que parecería esbozarse una objeción al cómputo de intereses *per se*, en realidad lo que se cuestiona es la fecha de comienzo de ese cómputo, ya que como bien dice el Dr. Lucero se invoca una doble actualización de valores sin

fundamento de dicha afirmación. ----------

----------En cuanto a la fecha de inicio del cómputo de los intereses, en los

antecedentes de esta Sala "B", SDL N° 17/14, del 08/07/14, y SDL N° 09/15, del 24/04/15, entre otros, me expedí sobre la materia. Al respecto sostuve que se ha entendido que las prestaciones de pago mensual que corresponden a los períodos de incapacidad temporaria y permanente (parcial o total) provisoria deben ser abonadas en el mismo plazo que la LCT fija para las remuneraciones (arts. 13 LRT, 1º res. 104/98 SRT); por lo que ingresan automáticamente en mora (art. 137 de la LCT) por el vencimiento del plazo de cuatro días hábiles posteriores al mes que correspondan, previsto en el art. 128 de la LCT. Sin embargo el anterior supuesto no es el caso de la presente condena. Sobre el resto de las prestaciones, de naturaleza reparatoria de la incapacidad sufrida y que se diferencian de las anteriores de carácter salarial, también fueron regidas por resoluciones de la Superintendencia de Riesgos del Trabajo (res. 104/98 y 414/99). Concretamente la resolución 104/98 establece en su artículo 2 que el pago de las prestaciones dinerarias de pago único en concepto de incapacidad laboral permanente definitiva deberá realizarse dentro de un plazo no superior a quince días desde la fecha en que la ART fue notificada de la homologación o dictamen donde se determina el porcentaje de incapacidad. Esta norma, a su vez se complementa con la resolución 414/99 que en su artículo 2 dispuso que la mora en el cumplimiento de la obligación de otorgar las prestaciones dinerarias contempladas en la ley 24557 se producirá de pleno derecho transcurridos treinta días corridos de la fecha en que la prestación debió ser abonada o el capital depositado, y por el mero transcurso del plazo indicado. Es de aclarar que esta última resolución ha sido parcialmente modificada por las resoluciones 287/01 y 466/01, mas no se altera la cuestión que aquí importa, esto es, el tiempo de cumplimiento de las prestaciones dinerarias. ----------

----------Como se puede apreciar las resoluciones aludidas prevén el tiempo de pago en el supuesto de que se hubiera seguido el procedimiento administrativo ante las comisiones médicas, de acuerdo a lo dispuesto en los arts. 8, inc. 3, 21 y 22 de la ley 24557. Mas en la especie, y la demandada ha consentido el fallo en ese aspecto, se ha decretado la inconstitucionalidad de las dos últimas normas (ver sentencia a fs. 144, pto. I de la parte resolutiva). Es así que, advirtió la doctrina, no podía sostenerse que en el caso de un litigio -ya sea judicial o administrativo- el cómputo de los accesorios comience con la determinación por parte del órgano de la incapacidad padecida, pues las sentencias judiciales o resoluciones administrativas poseen efecto declarativo y no constitutivo de los derechos que se reconocen al damnificado para percibir las prestaciones por incapacidad laboral que lo afecta (conf. Formaro, Juan J.: "Riesgos del trabajo", Ed. Hammurabi, 2013, págs. 211/212).----------

----------Esta última postura ha sostenido la Sala "A" de este Cuerpo en caso análogo (conf. SDL Nº 30/2013, del 16/10/13). El primer votante,

Dr. López Mesa, señaló que *‘‘...es del todo inadmisible lo que el accionado apelante dice allí, en primer lugar, por cuanto confunde el rol de la sentencia judicial, que es declarativo y no constitutivo de derechos en casos como éste, en rigor en casi todos, salvo tal vez la sentencia de adopción plena y algún otro ejemplo más, pero en los demás casos la sentencia judicial es declarativa, por lo que no puede conceptualmente ser el punto de arranque del cómputo de intereses’’.* Y el segundo votante, Dr. Velázquez, en sentido concordante argumentó que *‘‘...esos frutos civiles deben correr desde la mora y no, cual pretende la quejosa, desde el día de la sentencia de primera instancia, pues no fue tal decisión la que constituyó en mora a la deudora. A cuento viene recordar que, al margen de ser el de autos un fallo de condena, ‘‘en realidad toda sentencia contiene una declaración de certeza como premisa necesaria de la decisión principal’’ (conf.: Palacio, ‘‘Manual de Derecho Procesal Civil, 2da. ed., II-19), pero ello no convierte a este tipo de pronunciamiento en constitutivo de una situación jurídica, sino que simplemente declara la ya existente, adicionándole la reparación del daño causado por el incumplimiento’’.*----------A la luz de lo expuesto, en el antecedente citado de esta Sala “B”, SDL N° 17/14, postulé que los intereses deben calcularse desde la fecha del evento. A lo expuesto habré de añadir, de acuerdo a lo que decidiera en el precedente de esta Sala, SDL N° 09/15, que estamos frente a una prestación de naturaleza reparatoria de la incapacidad sufrida, y que la postura referida de que los intereses se devengan desde el hecho ha sido acogida en el art. 2 de la ley 26773, que en su 3er. párrafo dispone: *‘‘El derecho a la reparación dineraria se computará, más allá del momento en que se determine su procedencia y alcance, desde que acaeció el evento dañoso o se determinó la relación causal adecuada de la enfermedad profesional’’.* Si el derecho se computa desde que acaeció el evento dañoso, es la fecha del hecho la que indudablemente genera el crédito resarcitorio, que como bien dice la ley, es independiente del momento en que se determine su procedencia (se admita la naturaleza laboral y la inexistencia de causales de exclusión) y alcance (el porcentaje de incapacidad). A partir de allí se adeudan los intereses, pues sólo así quedará justamente compuesta la situación. Si al trabajador no se le abona el capital con más los intereses desde que sufrió el daño, el imperativo constitucional permanece violado (pues no puede la ley crear, arbitrariamente, momentos de mora distantes del efectivo acaecimiento del perjuicio). Si así no fuera se alentaría la litigación maliciosa, pues se beneficiaría al deudor en perjuicio del acreedor mientras más se dilate la discusión sobre la relación causal y el reconocimiento del derecho indemnizatorio derivado de la enfermedad (conf. Formaro, op. cit., págs.
212/213).----------

A
A

----En síntesis, por los motivos expuestos es que comparto el rechazo de esta porción

del agravio.----------

----------3) En el mismo agravio la apelante ataca la capitalización de intereses dispuesta en la sentencia (ver fs. 154 vta., 2do. a 4to. párrafos). En cuanto a la capitalización de los intereses habré de decir que, efectivamente, el art. 770, inc. b del C. Civil y Comercial establece como excepción a la prohibición del anatocismo -esto es la deuda de intereses sobre intereses-, el supuesto de que *''la obligación se demande judicialmente; en este caso, la acumulación opera desde la fecha de la notificación de la demanda''.* He de reconocer que autorizada doctrina considera que esta norma se aplica a los juicios en trámite (conf. Kemelmajer de Carlucci, Aída: ''La aplicación del Código Civil y Comercial a las relaciones y situaciones jurídicas existentes'', Rubinzal-Culzoni Editores, 2015, pág. 148). Con todo no he de compartir la cita doctrinaria apuntada en el sentido de que la nueva norma se aplica a todos los juicios en trámite, sino que considero que la fecha de corte está dada justamente por la fecha de notificación de la demanda, que es el supuesto fáctico previsto para permitir el anatocismo. Esta postura que vengo sosteniendo reiteradamente (ver el precedente de esta Sala ''B'', SDL N° 84/16, del 07/11/16; entre otros), coincide con la opinión doctrinaria que sostiene que la aplicación inmediata del inciso b del artículo 770 sobre capitalización de intereses apareja algunas dudas. Así se sostiene que el empleo de la nueva norma a juicios en trámite es claramente procedente cuando la notificación de la demanda es posterior al 1° de agosto de 2015; pero si esa notificación ocurrió vigente el artículo 623 del viejo Código Civil, se plantea el interrogante sobre si es posible aplicar la nueva norma retrotrayendo la capitalización a la notificación de la demanda (que pudo ocurrir varios años antes) o se trata de una situación ya consumida bajo la vigencia de la ley anterior (conf. Loustaunau, Eduardo: ''Cumplimiento de obligaciones laborales a la luz del nuevo código civil y comercial. Mora y carga de la prueba. Intereses'', en ''Revista de Derecho Laboral'', Rubinzal-Culzoni Editores, 2016-1, ''El Código Civil y Comercial de la Nación y el Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social-II'', pág. 359). Dado que en la especie, la notificación de la demanda tuvo lugar el 31/08/15 (ver diligenciamiento de la carta documento a fs. 23), esto es, con posterioridad a la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial, corresponde rechazar lo argumentado por la apelante.----------De tal manera habré de disentir con el Dr. Lucero. Es que también me expedí sobre la cuestión que plantea el colega prevotante, justamente a fin de dirimir una disidencia entre mis colegas de Sala (ver esta Sala ''B'', SDL N° 11/17, del 14/03/17). La cuestión que plantea el colega prevotante es si la mentada capitalización debió ser peticionada en la demanda, o al menos con anterioridad a la traba de litis, dado que en la especie se dispuso el traslado de la demanda con posterioridad a la entrada

en vigencia del C. Civil y Comercial (ver fs. 19). La respuesta negativa es la brindada por la Sala "A" de este Cuerpo. En efecto, en el precedente de dicha Sala, SDL N° 43/16, del 27/06/16, entre otros, los Dres. Velázquez y López Mesa, concluyeron que el reconocimiento de la capitalización de intereses sin petición de la actora, no infringe el principio de congruencia, en tanto se demandó concretamente el pago de los mismos, y dicho reclamo lleva ínsito el de aplicación de la totalidad del régimen legal que disciplina el instituto de tales accesorios.----------El anatocismo consiste en la capitalización de los intereses, práctica que en principio se encuentra prohibida, salvo las excepciones autorizadas por la ley. Cuando es de fuente convencional se encuentra fuertemente limitado, ya que la periodicidad para practicarlo es de seis meses, como mínimo (conf. art. 770, inc. a del C.C.C.). En cuanto a la interpretación de la norma del art. 770 citado, se sostiene que el anatocismo, que consiste en la capitalización del interés, que pasa también a devengar intereses, es una práctica que, si bien impuesta por las necesidades del tráfico en ciertas circunstancias, produce el efecto de acrecentar en forma notable la deuda de dar dinero, es así que el interés se convierte en capital. Por ello se comprende el disfavor con que esta figura ha sido tratada por la ley. Importa uno de los medios más refinados de usura. Tal es, según se ha dicho, la verdadera causa de prohibición de su uso, esto es, el riesgo de que constituya en manos de los acreedores un medio para sorprender a los deudores o para extorsionarlos con anterioridad a la entrega del dinero. De todas maneras, también es válido y, en muchos casos, necesario, ya que la propia realidad económica impone esa solución, pues en materia bancaria rige por lo general dicho principio para las operaciones pasivas, razón por la cual no puede aplicarse un criterio distinto para las de carácter activo. La dinámica del tráfico, el funcionamiento del sistema financiero, los parámetros actuales para determinar el costo del dinero y su rentabilidad, operarían como factores decisivos para admitir la validez de los pactos anticipados de capitalización de intereses (conf. Ossola, Federico Alejandro, en Lorenzetti, Ricardo Luis (Director): "Código Civil y Comercial de la Nación Comentado", Rubinzal-Culzoni,
T° V, 2015, págs. 146/148).----------Es así que la regla es que no se deben intereses de los intereses. Pero el art. 770 precitado establece cuatro excepciones. La que aquí interesa es la del inc. b) ya transcripto. Esta excepción reconoce como antecedente al art. 569 del C. de Comercio derogado (relativo al mutuo comercial), en el que se disponía: *"Los intereses vencidos pueden producir intereses, por demanda judicial o por una convención especial. En el caso de demanda, es necesario que los intereses se adeuden a lo menos por un año".* En el actual código unificado existe la posibilidad de aplicar el anatocismo desde la fecha de la notificación de la demanda (en todos

los otros casos se encuentra vedado, por aplicación del principio general), y no es requisito que los intereses se adeuden por algún período determinado. Es así que si bien en términos generales se mantiene la solución del artículo 623 del código civil derogado, se producen cambios trascendentes. Por una parte se limita notablemente, la facultad de pactar el anatocismo, desde que la capitalización únicamente puede practicarse en lapsos de seis meses (conf. art. 770, inc. a). Asimismo, como importante novedad, se permite ahora practicar tal capitalización al momento de notificarse la demanda, originariamente prevista sólo para el mutuo comercial (art. 770, inc. b). El tercer caso replica la solución del art. 623 del código derogado, para incorporar finalmente, la referencia a otras leyes especiales (conf. Ossola, op. cit., ídem, págs. 148/149).----------El Dr. Lucero, en su voto, ha expuesto meditados y extensos argumentos en pos del rechazo de la aplicación de la capitalización, en tanto la actora no peticionara la misma, ya sea en la demanda o, en su caso, antes de la traba de la litis. Arguye que si no se efectuara la petición expresa, se violaría el principio de congruencia y el constitucional de defensa en juicio, ya que la parte demandada no pudo responder a dicha solicitud. Asimismo argumenta respecto de la disponibilidad de los derechos patrimoniales. Es de aclarar que descarto que en la especie se viole el principio de irretroactividad de la ley en virtud de lo dispuesto por el art. 7 del C. Civil y Comercial, ya que se trabó la litis con posterioridad a la entrada en vigencia del nuevo código, como se indicara "ut supra". Ahora bien, en cuanto a la violación a los principios de defensa en juicio y de congruencia, escuetamente diré que la cuestión a dilucidar radica en si, vigente la nueva norma al momento de interponerse la demanda o antes de la traba de la litis el actor debe requerir expresamente la aplicación de la misma, y de esa manera que se capitalicen los intereses -tal como lo fundamentó con respetables y agudos fundamentos el Dr. Lucero- o si ello no es necesario, bastando con que se reclamen intereses, tal como lo decidiera la Sala "A" de esta Cámara, por cuanto al pedirse intereses se debe aplicar el régimen legal vigente respecto de los mismos.---------- Habré de coincidir con esta última postura, por cuanto, en virtud del principio *iura novit curia,* considero que si se han reclamado intereses, la petición de los mismos impone la aplicación del régimen legal relativo a ellos, dentro del cual es claro que se encuentra el citado art. 770, que en su inc. b) permite el anatocismo en caso de demanda judicial, sin necesidad de que además se peticione expresamente la aplicación de esta norma. Agrego que la demandada, al contestar la acción donde se reclaman intereses, tampoco se encontraría sorprendida o con su derecho de defensa disminuido, por cuanto la norma citada integra la materia de intereses, en todo caso, si considerara que no debe aplicarse la capitalización o en la especie lo considerara irrazonable o violatorio de algún derecho constitucional, bien podría

invocar el art. 771 del C. Civil y Comercial, o llegado el caso, plantear la inconstitucionalidad de la norma.--

----Sólo para reafirmar la postura que sostengo, habré de añadir que si se requiriese la petición expresa de la capitalización a los fines de aplicar el art. 770, también debería exigírsela para los otros restantes incisos del mismo artículo. A tal fin destaco que debe repararse que el inc. c) replica parcialmente el art. 623 del viejo C. Civil, y durante la vigencia de esta norma bastaba con reclamar intereses, para que luego en la etapa de ejecución de sentencia se liquidara la capitalización prevista.----------En síntesis, por los motivos expuestos, postulo el rechazo de esta porción del

segundo agravio. ----------

----------4) Un tercer agravio sobre costas se formula de manera subordinada al éxito de las quejas anteriores (ver fs. 155, pto. 3). Más allá de que se desestiman los agravios precedentes, habré de compartir la deserción parcial que propone el colega preopinante por cuanto ningún fundamento se esgrimió como sustento del agravio. ----------5) Resta por examinar la apelación de honorarios que dedujo la accionada respecto de los emolumentos de los letrados de la actora y del perito médico, por considerarlos altos (ver fs. 149). Los primeros fueron establecidos en un 18,75% del monto del proceso (ver sentencia a fs. 144 vta., pto. III), por lo que, atento a que este Cuerpo regula, habitualmente, los honorarios del letrado apoderado de la parte victoriosa en un 19,6% (14% + 40% por mandato), los mismos no aparecen excesivos. Y en cuanto a los del perito médico fueron cuantificados en un 2% del mismo monto (ver sentencia a fs. 144 vta., pto. III), lo cual se encuentra dentro de la escala dispuesta en el art. 60 de la ley arancelaria, por debajo de la mitad de la misma, por lo que tampoco resultan elevados. En consecuencia se desestima el recurso analizado.----------II.- En consecuencia de todo lo expuesto, corresponde confirmar la sentencia apelada en todo lo que fuera materia de agravios. ----------En cuanto a las costas de esta sede, dado que fracasaron todos los agravios deducidos, se imponen a la demandada apelante en virtud del principio objetivo de la

derrota (conf. art. 69 del CPCC). ----------

----Finalmente, con relación a la regulación de los emolumentos por los trabajos realizados en esta instancia, teniendo en cuenta el resultado del pleito, así como el mérito y extensión de las tareas realizadas, encuentro ajustado a derecho, determinar los honorarios del letrado apoderado del actor, Dr. S. P., en un 5,62%; y los de los letrados apoderado y patrocinante de la demandada, Dres. G. L. C. y A. V. G., en conjunto, en un 3,58%; en ambos casos del monto total de condena a liquidar en la etapa de ejecución de sentencia y con más el IVA pertinente (conf.

A
A

arts. 5, 7, 8, 9, 13 y 46 de la ley XIII N° 4; y leyes 23349 y 23871).----------A la luz de todo lo expuesto, a la primera cuestión voto POR LA AFIRMATIVA.----------**A ESTA MISMA PRIMERA CUESTIÓN**, el Dr. Vergara dijo:----------1. Toca al suscripto dirimir la disidencia habida entre los colegas que me precedieron en la votación respecto a la queja de la demandada apelante referida a la capitalización de intereses dispuesta en el fallo en crisis a partir de la notificación de la demanda, remitiéndome por razones de economía procesal al relato de los hechos e

individualización de los agravios que efectuaran. ----------En tal sentido, el Dr. Lucero entiende que la excepción a la prohibición del anatocismo establecida por el art. 770, inciso b, del C.C. y C. no resulta aplicable ya que la capitalización de intereses requiere que sea expresamente peticionada y ese no es el caso de autos, por lo que de concederse importaría dictar un pronunciamiento *extra petita*, en tanto que el Dr. De Cunto se inclina por la procedencia de dicha capitalización al considerar que la normativa antes citada se aplica a los juicios en trámite siempre que la notificación de la demanda sea posterior al 1 de agosto de 2015, fecha de entrada en vigencia del nuevo ordenamiento. ----------Cabe considerar en primer término que a la fecha de la promoción de la demanda (cargo de fs. 18, 05/08/15) ya se encontraba en vigencia el Código Civil y Comercial de la Nación (ver ley 26.994 y ley 27.077).----------Por ello, entiendo que conforme a la regla "*iura novit curia*" los jueces tienen no sólo la facultad sino también el deber de discurrir los conflictos litigiosos y dirimirlos según el derecho vigente, calificando autónomamente la realidad de hecho y subsumiéndola en las normas jurídicas que la rigen. El principio según el cual la jurisdicción del órgano "ad quem" se abre en función del alcance de la apelación, no obsta a que el mismo se pronuncie de conformidad con la regla "iura novit curia", es decir, que ha de realizar la calificación jurídica que corresponda de las pretensiones deducidas en el juicio, pues la misión de la justicia es aplicar el derecho independientemente de los planteos de las partes. En un orden de ideas similares se ha recalcado que el órgano "ad quem" no está limitado en su razonamiento por la argumentación del recurrente. Si bien debe ceñirse a los puntos objetados, al abordarlos tiene amplias facultades, iguales a las que sobre la materia tenía el "a quo". Incluso el juez de la apelación puede utilizar distintos fundamentos de derecho de los invocados por las partes y por el juez de primera instancia (Morello, Sosa y Berizonce, "Códigos Procesales en lo Civil y Comercial…", Librería Editora Platense – Abeledo-Perrot, 1986, T. II-C, pág. 73, y 1988, T. III, págs. 420/421, y cita de fallos, respectivamente). ----------Con ese alcance, no observo que en el caso se viole el principio de

congruencia pues el dato fáctico que hace a la materia de los intereses está introducido en demanda. Así, las limitaciones impuestas al juez, en cuanto a los hechos, no rigen tratándose del derecho, porque aunque las partes no lo invoquen o lo hagan en forma errónea, al juez corresponde calificar la relación substancial en litis y determinar la norma jurídica que rige, principio que se expresa con la fórmula *iura novit curia* (Alsina, Hugo, "Tratado Teórico Práctico de Derecho Procesal Civil y Comercial", EDIAR, 2da. ed., 1957, T. II, págs. 245 y 246). En esa misma dirección agrego que el juez tiene la atribución y el deber de emitir su pronunciamiento sobre la hipótesis fáctica planteada, sin estar constreñido por la definición técnica aportada por los litigantes. No obstante, aunque el magistrado puede variar la denominación jurídica de la situación de hecho, no debe modificar intrínsecamente ninguno de los elementos constitutivos del litigio, como la causa o el objeto. Una solución contraria implicaría introducir en el proceso una acción o una defensa distinta de las incorporadas por las partes, infringiendo el principio de congruencia. El primer principio (*iura novit curia*) se emplaza primordialmente en el terreno jurídico; y el segundo (congruencia) en el fáctico, pero, como no existe una separación tajante entre "cuestiones de derecho" y "cuestiones de hecho", se presenta una zona gris entre la libertad del juez para calificar la acción y la restricción que impide sustituir una acción por otra (Zavala de González, Matilde, "Resarcimiento de daños", Editorial Hammurabi, 1997, T. 3, par. 27 a, págs. 240/241). ----------

En tales condiciones, pongo de relieve que el actor en su escrito de demanda requirió la aplicación de intereses (ver escrito de inicio, p. II, fs. 4) y ante dicha pretensión no cabe más que aplicar el régimen legal previsto en esa materia y ello incluye los supuestos de excepción a la prohibición del anatocismo previstos en el art. 770 del C.C. y C., y en el caso lo dispuesto en el inciso b) al establecer que sí se deben intereses sobre intereses cuando la obligación se demande judicialmente. Entender tal como lo postula el Dr. Lucero que la parte debió al promover demanda requerir la capitalización de intereses con fundamento en el supuesto previsto por el art. 770, inciso b, del C.C. y C., conduciría al extremo de que también debería postularse en demanda la excepción prevista en el inciso c), esto es, que debería requerirse en el escrito inicial no sólo intereses sino además para el caso de que la obligación se liquide judicialmente la capitalización desde que el juez manda pagar la suma resultante y el deudor es moroso en hacerlo.----------

En síntesis, si se reclaman intereses corresponde aplicar el régimen legal de tales accesorios, incluyendo los supuestos de excepción a la prohibición del anatocismo previstos en el art. 770 del C.C. y C., y en el caso el nuevo supuesto legal contemplado por el inciso b) de dicha norma que tiene su antecedente en el art. 569 del derogado

A
A

Código de Comercio. ----------
----------Este es el criterio de la sala "A" de esta Cámara de Apelaciones en c. 226/2016, S.D.L. 43/16 del 27/06/16, al señalar que: "No columbro violación del principio de congruencia por haber el juzgador de grado dispuesto la capitalización de los intereses sin petición en tal sentido de la actora, toda vez que ella demandó concretamente el pago de los intereses (fs. 25 cap. VII, pto. D), reclamo éste que lleva ínsito el de aplicación de la totalidad del régimen legal que disciplina el instituto de dichos accesorios resarcitorios del daño moratorio, inclusive del art. 770 inc. "b" del Cód. Civ. y Com" (del voto del Dr. Velázquez); "Sentado ello, cabe indicar en otro plano que no se evidencia una violación evidente del principio de congruencia, conforme expone el apelante, derivada del hecho que el a quo dispusiera la capitalización de intereses sin petición de la accionante. Ello, ya que al demandar la actora el pago de intereses (cfr. fs. 25), tal reclamo global comprende en su seno el de aplicación de la totalidad del régimen legal que regla la aplicación de tales accesorios, hallándose entre tales normas el art. 770 CCC (cfr. respecto del régimen de anatocismo establecido por el nuevo CCC, mi voto en fallo de esta Sala del 23/2/2016, in re "B., A. L. c/ LA SEGUNDA A.R.T. S.A. s/ Accidente de Trabajo (Sistémico)" (Expte. N° 651 – Año 2015
CAT)" (del voto del Dr. López Mesa). ----------
----------Por tales razones, se rechaza el segundo agravio de la aseguradora de riesgos del trabajo en cuanto solicita se deje sin efecto la capitalización de intereses dispuesta en el fallo de la anterior instancia (ver fs. 154 vta.).----------
----------2. En consecuencia, al compartir el criterio del Dr. De Cunto también propicio al Acuerdo confirmar la sentencia venida en apelación en todo cuanto fuera materia de
agravios. ----------
-------
----El fracaso de los agravios traídos conduce a imponer las costas de Alzada a la demandada apelante vencida, conforme al criterio objetivo de la derrota (art. 69 del C.P.C.C.).----------
----------Finalmente, atendiendo a la extensión, mérito, eficacia y resultado que arrojan los trabajos profesionales cumplidos en esta instancia, entiendo adecuados los honorarios que propone regular el Dr. De Cunto a favor del letrado apoderado del actor y de los letrados apoderado y patrocinante, de la demandada, en este último caso en forma conjunta, en las sumas porcentuales equivalentes al 5,62% y 3,58%, respectivamente, del monto de condena a establecerse en la etapa de ejecución de sentencia (arts. 5, 6,
8, 13, y 46, Ley XIII Nº 4), con más el I.V.A. pertinente. ----------
-------

----Cierro mi intervención y a la primera cuestión voto POR LA AFIRMATIVA. ---------- **A LA SEGUNDA CUESTIÓN**, el Dr. Lucero dijo:---------- El pronunciamiento que corresponde dictar es el siguiente, a saber: 1) REVOCAR PARCIALMENTE el fallo del anterior grado para dejar sin efecto la manda de capitalizar los intereses al momento de notificación de la demanda dispuesta en el punto II "in fine" de dicho pronunciamiento; confirmándolo en todo lo demás que fuera materia de agravios. 2) IMPONER las costas de alzada en un 90% a cargo de de la parte demandada y en el 10% restante a cargo de la parte actora. 3) REGULAR los honorarios de los letrados intervinientes por sus tareas de segunda instancia del siguiente modo: al Dr. G. L. C. y A. V. G., en conjunto, en la suma equivalente al 3,73%; y, al Dr. S. E. P., en la suma equivalente al 5,00%. En ambos casos tales alícuotas a calcular sobre el monto de condena que resulte liquidado en la etapa de ejecución de sentencia, con más el I.V.A. correspondiente.----------

----ASI LO VOTO.----------

----**A LA SEGUNDA CUESTIÓN**, el Dr. De Cunto dijo: ----------El pronunciamiento que corresponde dictar, es el siguiente: I.- Confirmar la sentencia apelada en todo cuanto ha sido materia de agravios.----------II.- Imponer las costas de esta sede a la demandada vencida. ----------III.- Regular los honorarios del Dr. S. P., en un 5,62%; y los de los Dres. G. L. C. y A. V. G., en conjunto, en un 3,58%; en ambos casos sobre el monto total de condena a liquidar en la etapa de ejecución de sentencia, con más el IVA. ----------Así lo voto. ----------**A LA SEGUNDA CUESTIÓN**, el Dr. Vergara dijo: ----------El pronunciamiento que corresponde dictar es el propuesto por el Dr. De Cunto, expresión de la decisión del Cuerpo que se ha formado por mayoría con la anterior votación.----------

----Así lo voto. ---------- Con lo que se dio por terminado el Acuerdo, pasándose a dictar: ----------**S E N T E N C I A**:---------- Y VISTO: Por los fundamentos del Acuerdo precedente, la Sala "B" de la Cámara de Apelaciones con asiento en la Ciudad de Trelew, por mayoría; RESUELVE:----------CONFIRMAR la sentencia apelada en todo cuanto ha sido materia de agravios. ---------IMPONER las costas de esta sede a la demandada vencida.----------REGULAR los honorarios del Dr. S. P., en un 5,62%; y los de

A
A

los Dres. G. L. C. y A. V. G., en conjunto, en un 3,58%; en ambos casos sobre el monto total de condena a liquidar en la etapa de ejecución de sentencia, con más el IVA. ---------- Regístrese, notifíquese y devuélvase.----------

**SERGIO RUBEN LUCERO**
**JUEZ DE CAMARA**
**EN MINORÍA**

**RAUL ADRIAN VERGARA**
**PRESIDENTE**

**ALDO LUIS DE CUNTO**
**JUEZ DE CAMARA**

**----REGISTRADA BAJO EL N° _____ DE 2017 - SDL - CONSTE.----------**

**UBALDO RENÉ AGUILERA**
**SECRETARIO DE CÁMARA**