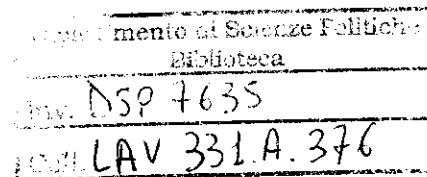


Marco Esposito - Lorenzo Gaeta
Antonello Zoppoli - Lorenzo Zoppoli

DIRITTO DEL LAVORO E SINDACALE

Seconda edizione



In copertina:
Collage di Floriana Coppola, *Work*.



G. Giappichelli Editore

© Copyright 2020 - G. GIAPPICHELLI EDITORE - TORINO
VIA PO, 21 - TEL. 011-81.53.111 - FAX 011-81.25.100
<http://www.giappichelli.it>

ISBN/EAN 978-88-921-3634-2

Composizione: La Fotocomposizione - Torino

Stampa: Stampatre s.r.l. - Torino

Le fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, commi 4 e 5, della legge 22 aprile 1941, n. 633.

Le fotocopie effettuate per finalità di carattere professionale, economico o commerciale o comunque per uso diverso da quello personale possono essere effettuate a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da CLEAREDI, Centro Licenze e Autorizzazioni per le Riproduzioni Editoriali, Corso di Porta Romana 108, 20122 Milano, e-mail autorizzazioni@clearedi.org e sito web www.clearedi.org.

Indice^{***}

Presentazione

pa
X

Sezione I

Profili storici e inquadramento sistematico

Capitolo I

Il percorso storico del diritto del lavoro italiano

1. Lo sviluppo del diritto del lavoro industriale
2. Lavoro e diritto nei primi decenni dell'Italia liberale
3. La legislazione sociale tra Otto e Novecento
4. Il corporativismo fascista
5. La Costituzione e le sue inattuazioni
6. Gli anni Sessanta e l'età del garantismo
7. Il diritto del lavoro "dell'emergenza"
8. La concertazione sociale e le novità degli anni Ottanta
9. "Postmoderno" e neoliberalismo a cavallo di due secoli

^{*} Il volume è frutto di un intenso lavoro comune. Ciascun capitolo è stato scritto da un autore. M. Esposito ha scritto i capp. III, IX, XV (con la collaborazione di P. Saracini), XVI, XVII (con la collaborazione di P. Bozzao) e i paragrafi 11, 12 e 13 del Cap. XIX; L. Gaeta ha scritto i capp. VIII; A. Zoppoli i capp. II (esclusi i paragrafi 13, 14 e 15), V, VI (con la collaborazione di U. Gargiulo e G. Natullo), VII, XIX; L. Zoppoli i capp. II (paragrafi 13, 14 e 15), IV, X (con la collaborazione di U. Gargiulo), XI (con la collaborazione di G. Natullo), XII, XIII (con la collaborazione di M. Delfino), XIV (con la collaborazione di V. Luciani), XVIII.

^{**} Si segnala che i riferimenti bibliografici e le abbreviazioni delle magistrature, delle fonti normative, delle riviste e delle enciclopedie sono reperibili sul sito dell'editore.

Capitolo II

Le fonti: Costituzione, legge e contratto nella disciplina del rapporto di lavoro. I diritti fondamentali

1. Lavoro, persona, cittadinanza nell'impianto costituzionale	15
2. <i>Segue</i> : La priorità della Costituzione nella prospettiva esterna e interna	18
3. <i>Segue</i> : Subordinazione, organizzazione, inderogabilità	20
4. Legislazione speciale e attuazione costituzionale	23
5. La declinazione della relazione legge-contratto collettivo	27
6. La centralità del contratto collettivo	29
7. Il ruolo del contratto individuale	32
8. L'articolazione del potere legislativo tra Stato e Regioni	35
9. Le fonti di diritto internazionale	38
10. Il diritto del lavoro europeo: la periodizzazione in tre fasi	39
11. <i>Segue</i> : Il conseguente assetto delle fonti	41
12. <i>Segue</i> : Le competenze dell'Unione europea in materia di politiche sociali e diritto del lavoro	43
13. I diritti fondamentali dei lavoratori. Fonti e "catalogo" dei diritti fondamentali	45
14. Il livello di protezione e il "contenuto essenziale" dei diritti fondamentali nel costituzionalismo multilivello	55
15. Il ruolo dei diritti fondamentali nel diritto del lavoro in trasformazione	58

Capitolo III

L'organizzazione e l'ordine giuridico del mercato del lavoro

1. Premessa: il mercato e il diritto del lavoro	60
2. Occupati, disoccupati, inattivi, poveri e pensionati	62
3. All'ombra del mercato: il lavoro sommerso	64
4. I principali attori del mercato del lavoro	64
4.1. Le amministrazioni dello Stato, le Regioni e gli altri enti pubblici	65
4.2. Le imprese	67
4.3. I sindacati	68
4.4. La dimensione internazionale	70
4.5. L'Unione europea	71
5. Le azioni e gli strumenti per promuovere l'occupazione: le politiche attive	71
6. Lo scenario internazionale	73
7. Il contesto europeo	75
8. L'influenza internazionale ed europea sull'ordinamento giuridico nazionale: dal collocamento pubblico ai servizi per l'impiego	77
9. <i>Segue</i> : Gli ambiti interessati dalle riforme degli anni 1997-2003	78
10. I livelli essenziali delle prestazioni, i destinatari delle misure e i principi alla base delle politiche attive	79

11. Gli strumenti operativi per l'incontro tra domanda ed offerta: in particolare, le "banche dati"	
12. L'accesso al mercato del lavoro della gente di mare, dei lavoratori dello spettacolo e in agricoltura	
13. Il collocamento dei disabili	
14. Il lavoro dei cittadini non appartenenti all'Unione europea	
15. Il lavoro sommerso: le coordinate del tema	
16. <i>Segue</i> : Tecniche e modelli di intervento per il contrasto e la prevenzione del lavoro sommerso	
17. Le attività ispettive	

Capitolo IV

I contratti di lavoro: subordinazione, organizzazione e rapporti con discipline speciali

1. Il contratto di lavoro come espressione di autonomia negoziale privata: potenzialità e limiti	1
2. Le parti	1
3. La disciplina della forma e della volontà negoziale	1
4. Il patto di prova	1
5. La fattispecie contrattuale sotto il profilo causale: subordinazione, funzione organizzativa, corrispettività. I c.d. indici sintomatici della subordinazione	1
6. La fattispecie contrattuale e le sue inevitabili ricadute socio-strutturali: la dipendenza del lavoratore	1
7. Tendenze del terzo millennio: più collaborazione, meno subordinazione, più dipendenza	1
8. La parasubordinazione, ovvero la collaborazione dipendente ai confini della subordinazione: le collaborazioni coordinate e continuative <i>ex art.</i> 409 c.p.c. prima e dopo il d.lgs. 81/2015	1
9. Il lavoro occasionale	1
10. Il lavoro autonomo. In particolare: i <i>riders</i> autonomi	1
11. Il lavoro agile (o <i>smart work</i>)	1
12. Il lavoro e le organizzazioni in forma associativa	1
13. I rapporti di lavoro con discipline speciali	1
14. Contratto di lavoro e pubbliche amministrazioni	1

Sezione II

Diritto sindacale

Capitolo V

Fenomeno sindacale e Costituzione

1. Lavoro e interesse collettivo-sindacale	1
--	---

	<i>pag.</i>
2. Soggetti sindacali e moduli organizzativi	136
3. Contrattazione collettiva e sua struttura	140
4. La libertà di organizzazione sindacale (art. 39, co. 1, Cost.): senso e profili	145
5. <i>Segue</i> : L'ambito soggettivo	148
6. Sindacato e contratto collettivo con efficacia generale (art. 39 seconda parte Cost.)	150
7. La ricostruzione privatistica del fenomeno sindacale	152
8. La teoria dell'ordinamento intersindacale	153

Capitolo VI

Soggetti e attività sindacale nei luoghi di lavoro

1. Rappresentanza dei lavoratori e rappresentanza del sindacato. Cenni storici	156
2. Statuto dei lavoratori e rappresentanza sindacale aziendale	158
3. Autonomia collettiva e rappresentanze sindacali unitarie	162
4. Le rappresentanze sindacali nel lavoro pubblico	164
5. I diritti sindacali <i>ex</i> titolo III dello Statuto dei lavoratori	165
6. Diritti sindacali e pubbliche amministrazioni	170
7. L'art. 28 dello Statuto dei lavoratori: la repressione della condotta anti-sindacale	172
8. La c.d. partecipazione debole: i diritti di informazione e consultazione	175

Capitolo VII

Il contratto collettivo tra *anomia* ed *effettività*

1. Individuale, collettivo e <i>anomia</i> del diritto sindacale	181
2. Il potere sindacale nel prisma dell'efficacia del contratto collettivo; le ragioni strutturali dell'efficacia <i>ultra partes</i> del contratto collettivo	182
3. <i>Segue</i> : ... e dell'efficacia "reale"	184
4. Il periodo liberale: categorie giuridiche e novità del fenomeno sindacale (i cc.dd. concordati di tariffa)	186
5. La (mistificatoria) "parentesi" del contratto collettivo di diritto corporativo	188
6. Autonomia ed eteronomia nella disciplina <i>ad hoc</i> dell'art. 39 Cost.; la valenza "negativa" dei co. 2-4 e l'anomia del diritto sindacale	189
7. Il contratto collettivo c.d. di diritto comune nella (inadeguata) ricostruzione privatistica dell'autonomia collettiva	192
8. La fondamentale prospettiva dell'ordinamento intersindacale: l' <i>effettività</i> e il sistema sindacale "di fatto"	193
9. Gli eterogenei sostegni dell'ordinamento statale all'efficacia del contratto collettivo: l'intervento legislativo	197
10. <i>Segue</i> : L'apporto della giurisprudenza: in particolare, art. 36 Cost. ed efficacia <i>ultra partes</i> (indiretta) delle clausole retributive	198
11. <i>Segue</i> : Art. 2077 c.c. ed efficacia "reale" del contratto collettivo	201

12. Il profilo temporale del contratto collettivo: le altalenanti soluzioni
13. L'ibrido quadro normativo e il progressivo indebolimento del sistema sindacale "di fatto": i cc.dd. accordi separati e il caso Fiat
14. La regolazione contrattuale del potere di stipulare il contratto collettivo: dall'unità di azione sindacale all'unità procedurale (il c.d. Testo Unico sulla rappresentanza sindacale del 14 gennaio 2014)
15. Il contratto collettivo "di prossimità": i radicali dubbi di legittimità costituzionale
16. L'articolazione funzionale del contratto collettivo e gli <i>escamotages</i> sull'efficacia <i>ultra partes</i>
17. La specificità del contratto collettivo nel lavoro pubblico
18. La questione del contratto collettivo "fonte del diritto"

Capitolo VIII

Lo sciopero

1. Lo sciopero e la sua evoluzione normativa
2. La titolarità del diritto
3. I limiti: la liceità degli scioperi "anomali" e politici
4. Le modalità dello sciopero e le altre forme di autotutela
5. Le "risposte" del datore di lavoro: la serrata e il crumiraggio
6. Lo sciopero nei servizi pubblici: a) la definizione e le condizioni di esercizio
7. b) le prestazioni indispensabili e la Commissione di garanzia
8. c) le sanzioni e la precettazione

Sezione III

Rapporto di lavoro

Capitolo IX

Doveri del lavoratore e poteri datoriali

1. Principi e tecniche del contemperamento: poteri, obblighi e diritti
2. La specificazione dell'obbligazione di lavoro: potere direttivo, diligenza ed obbedienza
3. L'obbligo di fedeltà
4. Il potere di controllo: ambiti e limiti
5. <i>Privacy</i> e rapporto di lavoro
6. Il potere e la responsabilità disciplinare

Capitolo X

**Professionalità del lavoratore,
dinamiche organizzative e *jus variandi***

1. Oggetto del contratto, poteri datoriali e diritti del lavoratore	259
2. La prestazione professionale: statica e dinamica	260
3. Le categorie legali	261
4. Il diritto alla formazione e all'aggiornamento professionale	263
5. Lo <i>jus variandi</i> previsto e regolato dalla legge	265
6. Art. 2103 e modifiche pattizie allo <i>jus variandi</i> e all'inquadramento del lavoratore	266
7. La tutela della professionalità nel lavoro pubblico	267

Capitolo XI

Obbligo di sicurezza nei luoghi di lavoro

1. La tutela dell'integrità psico-fisica nei luoghi di lavoro: lo sviluppo normativo. Dall'art. 2087 c.c. sino al d.lgs. 81/2008	269
2. Il testo unico del 2008-2009	271
3. Le tutele contro le vessazioni sul lavoro: il <i>mobbing</i>	273
4. Il risarcimento del danno alla salute	274

Capitolo XII

**Diritto alla retribuzione, obbligazioni datoriali
e produttività del lavoro**

1. L'obbligazione retributiva: natura e struttura giuridica	276
2. Sistemi di calcolo, garanzia dei minimi retributivi <i>ex art. 36 Cost.</i> e articolazione funzionale dei salari	278
3. Costituzione, legge e contratto nella disciplina della retribuzione	281
4. <i>Segue</i> : Differenze tra pubblico e privato	283
5. La tutela del salario reale e la politica dei redditi	285
6. Retribuzione e produttività	288
7. Retribuzione e merito nel lavoro pubblico	290
8. La retribuzione differita: in particolare il trattamento di fine rapporto	291

Capitolo XIII

**Luogo, durata della prestazione e sospensione
del rapporto di lavoro per ragioni riguardanti il lavoratore**

1. Il luogo della prestazione, il trasferimento e la trasferta	294
2. L'orario di lavoro	295

3. Il lavoro straordinario, notturno e a turni	2
4. Il riposo giornaliero e settimanale	3
5. Le ferie	3
6. Il <i>part-time</i>	3
7. Il lavoro intermittente	3
8. Contratto di lavoro e sospensioni della prestazione lavorativa. In particolare, le sospensioni per cause relative al lavoratore: malattia e infortunio	3
9. Gravidanza, maternità e paternità	3
10. Esigenze familiari e personali	3
11. Diritti e doveri politici	3

Capitolo XIV

**L'estinzione del contratto di lavoro:
risoluzione consensuale, dimissioni e licenziamenti**

1. Le modalità di estinzione dei rapporti di lavoro: morte dei contraenti, risoluzione consensuale, clausola risolutiva espressa	3
2. <i>Segue</i> : Licenziamento, dimissioni, altre ipotesi di estinzione legale	3
3. La "formalizzazione" delle dimissioni e della risoluzione consensuale	3
4. La disciplina del licenziamento: dal codice civile alla l. 604/1966	3
5. Giusta causa e giustificato motivo (soggettivo e oggettivo) di licenziamento	3
6. Lo Statuto dei lavoratori: equilibri originari e successivi aggiustamenti	3
7. Le riforme del 2012 e del 2014/2015: nuovi approcci sistematici e nuovo pragmatismo giuridico	3
8. I licenziamenti viziati prima e dopo il 7 marzo 2015: discriminatori, nulli o annullabili per ragioni particolarmente gravi (art. 18, co. 1, 4 e 7; art. 2, d.lgs. 23/2015); inefficaci o annullabili per ragioni meno gravi (art. 18, co. 5, 6 e 7; art. 3 e 4, d.lgs. 23/2015)	3
9. La molteplicità dei regimi sanzionatori e probatori	3
10. La qualificazione del licenziamento e i relativi problemi esegetici: la nozione di "fatto" nella l. 92/2012 e nel d.lgs. 23/2015	3
11. Ulteriori tratti di specialità della disciplina dei licenziamenti: i termini di decadenza per l'impugnazione, la revoca e i residui casi di libera recredibilità	3
12. I licenziamenti collettivi	3
13. La segmentazione delle tutele: vecchi/nuovi assunti; imprese minori e lavoro pubblico	3
14. Il regime speciale dei licenziamenti durante l'emergenza sanitaria dovuta al Covid-19	3

Capitolo XV
**Il lavoro a termine
 e i contratti con finalità formative**

1. Evoluzione dell'istituto	341
2. Le ipotesi di legittima apposizione del termine e i requisiti per la valida costituzione del rapporto. La c.d. clausola di contingentamento	343
3. <i>Segue</i> : Decorrenza del termine: limiti di durata, proroga del contratto e riassunzione	345
4. Divieti di assunzione a termine	346
5. I diritti dei lavoratori assunti con contratto a tempo determinato: in particolare il diritto di precedenza	347
6. Violazioni delle norme sul contratto a tempo determinato, sanzioni e rimedi	348
7. Discipline speciali	349
8. L'apprendistato e il contratto di formazione e lavoro. Dal testo unico del 2011 al <i>Jobs Act</i>	352

Capitolo XVI
**Lavoro esternalizzato,
 articolazioni dell'impresa e codatorialità**

1. Lavoro esternalizzato e articolazione dell'attività d'impresa: dal divieto di interposizione alla legittima codatorialità	357
2. Il lavoro a domicilio: uno strumento antico e tradizionale di decentramento produttivo	360
3. <i>Segue</i> : L'evoluzione: il telelavoro, lo <i>smart work</i> e la diffusione delle piattaforme digitali	361
4. La somministrazione di lavoro	363
5. Le tutele del lavoro negli appalti	369
6. Distacco, gruppi e reti di imprese	371
7. Il trasferimento di azienda	375
8. Istituti interpositori, esternalizzazioni e lavoro nelle pubbliche amministrazioni	378

Capitolo XVII
**Cassa integrazione guadagni, trattamenti di disoccupazione
 e strumenti per l'inserimento
 e la ricollocazione nel mercato del lavoro**

1. I c.d. ammortizzatori sociali	381
2. Il sostegno al reddito in costanza di rapporto di lavoro: la CIG	383
2.1. La Cassa integrazione guadagni ordinaria	385

2.2. La Cassa integrazione guadagni straordinaria	387
2.3. La Cassa integrazione in deroga	388
2.4. La Cassa integrazione guadagni Covid	390
2.5. I fondi di solidarietà bilaterali	390
3. Il sostegno al reddito alla cessazione del rapporto di lavoro. L'origine dell'assicurazione sociale per l'impiego e l'indennità di mobilità	391
3.1. La Nuova assicurazione sociale per l'impiego (Naspi)	391
3.2. L'assegno di ricollocazione	391
3.3. L'indennità di disoccupazione per i lavoratori con rapporto di collaborazione coordinata e continuativa (Dis-Coll)	391
3.4. Ammortizzatori sociali per far fronte alla disoccupazione causata dal Covid	391
4. L'evoluzione delle misure di inclusione sociale	391
5. Il reddito di cittadinanza	40
6. Reddito di cittadinanza, Covid e Rem	40
7. I tirocini formativi e di orientamento	40
8. Gli incentivi all'occupazione	40

Capitolo XVIII
Le discriminazioni sul lavoro

1. Fonti e istituzioni del diritto antidiscriminatorio	4
2. Le nozioni di discriminazione e gli strumenti per realizzare le pari opportunità	4
3. L'onere della prova e la tutela giudiziaria	4

Capitolo XIX
**Negozi dispositivi, prescrizione e decadenza
 dei diritti del lavoratore.
 Prevenzione del contenzioso e cenni al processo del lavoro**

1. L'art. 2113 c.c. e le sue origini	4
2. <i>Segue</i> : La ricostruzione teorico-sistematica della norma	4
3. <i>Segue</i> : L'ambito di applicazione della disciplina e le modalità di impugnazione delle rinunce e transazioni invalide	4
4. La prescrizione: i termini	4
5. <i>Segue</i> : Il <i>dies a quo</i>	4
6. La decadenza	4
7. La certificazione	4
8. La conciliazione	4
9. L'arbitrato	4
10. <i>Segue</i> : Arbitrato irrituale e norma inderogabile	4
11. Giustizia del lavoro e specializzazione della tutela giudiziale: materie e rapporti	4

	<i>pag.</i>
12. Concentrazione ed economia del procedimento, onere della prova, poteri del giudice e dialogo con l'ordinamento intersindacale	442
13. Il ricorso in appello e in Cassazione	446
14. Le particolari garanzie dei crediti del prestatore di lavoro	447
<i>Notizie sugli Autori</i>	449