

Coordinatore scientifico Prof. Giuseppe Pellacani

Chiara Colosimo (a cura di)

Monica Bertoncini, Chiara Colosimo, Riccardo Ponticelli,
Alessandro Tonelli, Nicola Roberto Toscano

LA CESSAZIONE DEL RAPPORTO DI LAVORO



**MAGGIOLI
EDITORE**

© Copyright 2021 by Maggioli S.p.A.
Maggioli Editore è un marchio di Maggioli S.p.A.
Azienda con sistema di gestione qualità certificato ISO 9001:2015

47822 Santarcangelo di Romagna (RN) • Via del Carpino, 8
Tel. 0541/628111 • Fax 0541/622595
Internet: <http://www.maggiolieditore.it>
E-mail: clienti.editore@maggioli.it

I diritti di traduzione, di memorizzazione elettronica, di riproduzione e di adattamento totale o parziale con qualsiasi mezzo sono riservati per tutti i Paesi.

L'Autore e l'Editore declinano ogni responsabilità per eventuali errori e/o inesattezze relative alla elaborazione dei testi normativi e per l'eventuale modifica e/o variazione degli schemi e della modulistica allegata.

L'Autore, pur garantendo la massima affidabilità dell'opera, non risponde di danni derivanti dall'uso dei dati e delle notizie ivi contenute.

L'Editore non risponde di eventuali danni causati da involontari refusi o errori di stampa.

Finito di stampare nel mese di novembre 2021
nello stabilimento Maggioli S.p.A.
Santarcangelo di Romagna

Indice

Parte I
I casi di risoluzione del rapporto
di *Riccardo Ponticelli*

1. Le cause di estinzione del rapporto di lavoro in generale e il recesso dal rapporto di lavoro nel Codice Civile	Pag. 13
1. Le cause di estinzione del rapporto di lavoro	» 13
1.1. Il recesso con preavviso e il recesso per giusta causa	» 25
1.2. L'indennità sostitutiva del preavviso	» 32
1.3. Il patto di stabilità e il patto di prolungamento del preavviso.....	» 34
2. Il licenziamento per giustificato motivo oggettivo e soggettivo (cenni introduttivi)	» 36
3. Il licenziamento per mancato superamento della prova	» 38
4. Le ipotesi di licenziamento <i>ad nutum</i>	» 46
4.1. Il licenziamento del dirigente	» 47
4.2. Il licenziamento del lavoratore in possesso dei requisiti pensionistici.....	» 55
4.3. Il licenziamento dei lavoratori domestici	» 56
4.4. Il licenziamento dei lavoratori sportivi.....	» 57
4.5. Il licenziamento dei lavoratori assunti con contratto di apprendistato	» 57
4.6. I lavoratori a domicilio.....	» 57
5. Le altre ipotesi di risoluzione del rapporto (arresto, reclusione o decesso del lavoratore)	» 58
6. L'efficacia temporale del licenziamento	» 64
7. Le dimissioni	» 68
7.1. Le dimissioni volontarie.....	» 68
7.2. Le dimissioni per giusta causa	» 77
8. La risoluzione consensuale	» 81

Parte II
I licenziamenti individuali
di *Chiara Colosimo*

1. Il licenziamento individuale per motivi soggettivi	Pag. 89
1. La stabilità dei referenti normativi	» 89
2. La giusta causa di licenziamento	» 95
3. Tempestività, specificità, immutabilità e immediatezza.....	» 101
3.1. La tempestività della contestazione disciplinare	» 103
3.2. Il carattere della specificità	» 104
3.3. L'immutabilità della contestazione disciplinare.....	» 106
3.4. Il principio di immediatezza.....	» 108
4. Il fatto idoneo a giustificare il licenziamento disciplinare, cenni alla casistica	» 112
4.1. Le condotte direttamente riferibili al sinallagma	» 112
4.2. I fatti estranei al rapporto di lavoro	» 117
4.2.1. Libertà di espressione, diritto di critica e diritto di satira	» 119
4.2.2. Il fenomeno dei <i>social network</i> e il bilanciamento dei contrapposti interessi.....	» 121
5. L'onere della prova	» 126
2. Il licenziamento per giustificato motivo oggettivo	» 133
1. Il giustificato motivo oggettivo, attualità e irrequietudine di una norma antica	» 133
2. Il dibattito sulla sfavorevole e duratura congiuntura economica, e la rilevanza dei motivi posti a fondamento del recesso per ragioni oggettive.....	» 139
3. La soppressione del posto di lavoro	» 151
3.1. La soppressione del posto	» 152
3.2. La soppressione delle mansioni	» 154
3.3. La soppressione di una posizione fungibile	» 155
4. Il sindacato sul giustificato motivo oggettivo	» 157
4.1. L'intervento del Collegato Lavoro	» 157
4.2. La riforma Fornero e la frammentazione della fattispecie	» 159
4.2.1. Sulla "manifesta" insussistenza	» 159
4.2.2. Gli "altri" estremi del giustificato motivo e l'obbligo di <i>repêchage</i>	» 163
4.2.3. Gli "altri" estremi del giustificato motivo e i criteri di scelta tra posizioni fungibili	» 171
4.2.4. La "eccessiva onerosità" del rimedio reintegratorio.....	» 172
4.3. Il <i>Jobs Act</i> e il ritorno alla fattispecie unitaria	» 174

5.	L'obbligo di <i>repêchage</i> e il rinnovato art. 2103 c.c.	Pag. 175
5.1.	Lo stato dell'arte al tempo della riforma.....	» 176
5.2.	L'impatto del rinnovato art. 2103 c.c. sull'obbligo di <i>repêchage</i>	» 178
6.	L'onere della prova	» 185
3.	Il licenziamento per giustificato motivo oggettivo inerente alla persona del lavoratore	» 193
1.	Il giustificato motivo oggettivo a declinazione soggettiva	» 193
2.	Il licenziamento per impossibilità sopravvenuta.....	» 193
3.	Il licenziamento per sopravvenuta infermità permanente.....	» 195
3.1.	L'originario approccio giurisprudenziale.....	» 197
3.2.	L'evoluzione della fattispecie e i ragionevoli accommodations	» 200
3.3.	La ricerca di un equilibrio, tra proporzionalità e ragionevolezza.....	» 206
4.	Il licenziamento per impossibilità temporanea.....	» 212
5.	L'inabilità sopravvenuta per causa di lavoro.....	» 214
6.	La nozione di disabilità rilevante ai fini della disciplina del licenziamento	» 217
4.	Il licenziamento per scarso rendimento	» 221
1.	La complessità di una fattispecie ambivalente.....	» 221
2.	Scarso rendimento e inadempimento del lavoratore.....	» 223
3.	Scarso rendimento e ragioni afferenti all'azienda.....	» 227
4.	Lo scarso rendimento e le interferenze con la disciplina in materia di comportamento	» 229
5.	L'indisponibilità della fattispecie e l'onere della prova	» 235
5.	I licenziamenti nulli	» 239
1.	I referenti normativi a confronto	» 239
2.	Il licenziamento discriminatorio	» 242
2.1.	La discriminazione nelle organizzazioni di tendenza	» 251
3.	I divieti di licenziamento nella normativa a tutela della genitorialità e delle pari opportunità	» 253
4.	La frode alla legge e il licenziamento determinato da un motivo illecito determinante, altri casi di nullità previsti dalla legge	» 261

Parte III
Il regime delle tutele nei licenziamenti individuali
di *Monica Bertoncini*

1. Il regime delle tutele di cui allo Statuto dei Lavoratori	Pag. 269
1. L'ambito oggettivo di applicazione dell'art. 18 legge 20 maggio 1970, n. 300, e la riforma di cui alla legge 28 giugno 2012, n. 92	» 269
2. Il campo di applicazione soggettivo	» 276
3. La declinazione delle diverse forme di tutela	» 278
3.1. La tutela reintegratoria con indennizzo pieno	» 278
3.2. La tutela reintegratoria con indennizzo attenuato...	» 285
3.2.1. ... nel licenziamento disciplinare	» 285
3.2.2. ... nel licenziamento per motivi oggettivi.....	» 293
3.3. La tutela indennitaria piena.....	» 304
3.3.1. ... nel licenziamento per ragioni soggettive ..	» 304
3.3.2. ...nel licenziamento per motivi oggettivi.....	» 310
3.4. La tutela indennitaria attenuata.....	» 312
3.4.1. Vizi di forma e vizi procedurali.....	» 312
4. La lesione del contraddittorio nella genericità e tardività della contestazione disciplinare: la rilevanza sostanziale del vizio.....	» 319
2. La tutela obbligatoria di cui alla legge 15 luglio 1966, n. 604.....	» 325
1. Il campo di applicazione oggettivo e soggettivo.....	» 325
2. La tutela assicurata per il caso di licenziamento illegittimo ...	» 325
2.1. La riassunzione, natura ed effetti.....	» 325
2.2. L'indennità risarcitoria, la sua misura e la nozione di retribuzione	» 328
3. La violazione dell'obbligo di preavviso.....	» 330
3. Il regime di cui al decreto legislativo 4 marzo 2015, n. 23...	» 333
1. Le ragioni della riforma e l'ambito oggettivo e soggettivo di applicazione.....	» 333
2. La tutela indennitaria quale regola generale	» 339
2.1. La disciplina dei vizi sostanziali.....	» 339
2.2. La disciplina dei vizi formali e procedurali.....	» 345
2.3. Le organizzazioni di tendenza e le aziende sotto-dimensionate	» 351
2.4. Il tallone retributivo di riferimento.....	» 353
3. Le ipotesi di tutela reale con indennizzo pieno	» 356
4. La tutela reale attenuata nei licenziamenti per motivi soggettivi.....	» 361

5.	Il computo della anzianità negli appalti.....	Pag. 366
6.	La procedura di conciliazione.....	» 368

Parte IV

I licenziamenti collettivi

di *Nicola Roberto Toscano*

1. I licenziamenti collettivi	» 375
1. Introduzione, libertà d'impresa e utilità sociale	» 375
2. La ricerca di una fattispecie ontologicamente autonoma	» 380
3. La legge del 23 luglio 1991 e il metodo di definizione tecnica della nozione di licenziamento collettivo	» 385
4. Il licenziamento collettivo diretto e il suo ambito di applicazione	» 389
4.1. I requisiti del licenziamento collettivo diretto	» 395
4.1.1. Il requisito dimensionale del datore di lavoro.....	» 396
4.1.2. Il numero dei destinatari e il computo numerico-temporale	» 399
4.1.3. Il requisito causale	» 405
5. Il licenziamento collettivo indiretto a seguito di cigs	» 407
6. La procedura, considerazioni generali	» 408
6.1. La comunicazione di apertura.....	» 410
6.1.1. I contenuti della comunicazione di apertura	» 415
6.2. L'esame congiunto	» 421
6.3. L'accordo sindacale, efficacia soggettiva e oggettiva	» 434
6.4. Le comunicazioni finali	» 438
7. I criteri di scelta	» 444
7.1. I criteri legali	» 445
7.2. L'ambito di applicazione dei criteri di scelta previsti dalla legge	» 447
7.3. I criteri convenzionali	» 454
7.3.1. Principi e limiti nella negoziazione dei criteri	» 456
7.3.2. Limiti legali alla determinazione dei criteri di selezione.....	» 457
8. Le invalidità e le impugnazioni	» 459
8.1. Considerazioni generali	» 459
8.2. L'assenza di forma scritta.....	» 463
8.3. I vizi procedurali.....	» 465
8.4. I vizi procedurali radicali e l'omessa procedura	» 467
8.5. La violazione dei criteri di scelta.....	» 468
8.6. Licenziamento nullo, discriminatorio o in frode alla legge	» 471
8.7. Mancanza di causa	» 472

9.	Profili processuali.....	Pag. 474
9.1.	L'onere di impugnazione	» 474
9.2.	Regime processuale e riparto dell'onere probatorio	» 476
10.	I licenziamenti collettivi nel Codice della crisi di impresa ...	» 478
11.	Il licenziamento collettivo dei dirigenti	» 479

Parte V

Gli aspetti procedurali e l'impugnazione del licenziamento

di *Alessandro Tonelli*

1.	Comunicazione e impugnazione del licenziamento	» 489
1.	Forma, comunicazione e motivazione del licenziamento ..	» 489
1.1.	Il licenziamento orale.....	» 489
1.2.	Le nuove forme di comunicazione	» 492
1.3.	Tempi e modalità della comunicazione	» 495
2.	I vincoli procedurali nel licenziamento per motivi soggettivi e nel licenziamento per motivi oggettivi.....	» 498
2.1.	La procedura conciliativa nel licenziamento "economico" soggetto all'art. 18 Statuto dei Lavoratori	» 499
2.2.	L'emergenza epidemiologica e il "blocco" dei licenziamenti.....	» 502
3.	La revoca del licenziamento.....	» 512
4.	L'offerta conciliativa.....	» 517
5.	L'impugnazione del licenziamento	» 519
6.	Il regime delle decadenze	» 526
	Bibliografia	» 535
	Autori	» 557