

TRATTATO DI DIRITTO PRIVATO
a cura di Giovanni Iudica e Paolo Zatti

ORONZO MAZZOTTA

**DIRITTO
DEL LAVORO**

OTTAVA EDIZIONE

 **GIUFFRÈ**
GIUFFRÈ FRANCIS LEFEBVRE

TRATTATO DI DIRITTO PRIVATO

a cura di Giovanni Iudica e Paolo Zatti

Volumi pubblicati

O. Mazzotta, *Diritto del lavoro*, (2022), pag. XXVIII-968.

C. Ibba, *Il registro delle imprese*, (2021), pag. XII-420.

L. Lenti, *Diritto della famiglia*, (2021), pag. XXX-1136.

S. Patti, *Le prove*, Seconda edizione (2021), pag. XXII-1086.

Le persone giuridiche, Terza edizione (2020) - M. Basile, Tomo I, *Componenti e attività*, pag. XVI-580 - M.V. De Giorgi - A. Laudonio, Tomo II, *Vicende estintive e modificative*, pag. XVI-581-914.

C. Salvi, *La responsabilità civile*, Terza edizione (2019), pag. XVI-336.

A. Chianale, *Le garanzie reali*, (2019), pag. XX-696.

A. Gambaro, *La proprietà, beni, proprietà, possesso*, Seconda edizione completamente rifatta (2017), pag. XXVI-722.

C.M. Mazzoni, M. Piccinni, *La persona fisica*, (2016), pag. XVI-624.

A. Gentili, *Il diritto come discorso*, (2013), pag. XVIII-586.

V. Roppo, *Il contratto*, Seconda edizione (2011), pag. XXVIII-976.

G. Stella, *Le garanzie del credito*, fideiussione e garanzie autonome (2010), pag. XX-924.

E. Russo, *L'interpretazione dei testi normativi comunitari*, (2008), pag. XII-312.

G. Alpa, *I principi generali*, Seconda edizione (2006), pag. XVIII-594.

G. Alpa, M. Andenas, *Fondamenti del diritto privato europeo*, (2005), pag. XXII-814.

A. Jorio, *Le crisi d'impresa - Il fallimento*, (2000), pag. XVIII-772.

- A. Palazzo, *Le successioni*, Seconda edizione (2000) - Tomo I, pag. XXX/1-624, Tomo II, pag. IV/625-1164.
- G. Marasà, *Le società*, società in generale, Seconda edizione (2000), pag. XII-338.
- A. Luminoso, *I contratti tipici e atipici*, contratti di alienazione, di godimento, di credito - Vol. I, (1995), pag. XXIV-808.
- A. Belvedere - R. Guastini - P. Zatti - V. Zeno Zencovich, *Glossario*, (1994), pag. XVI-416.
- R. Guastini, *Le fonti del diritto e l'interpretazione*, (1993), pag. XX-504.
- U. Breccia, *Le obbligazioni*, (1991), pag. XXVI-882.

TRATTATO DI DIRITTO PRIVATO
a cura di Giovanni Iudica e Paolo Zatti

ORONZO MAZZOTTA

DIRITTO
DEL LAVORO

Il rapporto di lavoro

OTTAVA EDIZIONE

 **GIUFFRÈ**
GIUFFRÈ FRANCIS LEFEBVRE

PRIMA CHE IL LIBRO SCIENTIFICO MUOIA

Il libro scientifico è un organismo che si basa su un equilibrio delicato.

Gli elevati costi iniziali (le ore di lavoro necessarie all'autore, ai redattori, ai compositori, agli illustratori) sono recuperati se le vendite raggiungono un certo volume.

La fotocopia in un primo tempo riduce le vendite e perciò contribuisce alla crescita del prezzo. In un secondo tempo elimina alla radice la possibilità economica di produrre nuovi libri, soprattutto scientifici.

Per la legge italiana la fotocopia di un libro (o parte di esso) coperto da diritto d'autore (Copyright) è illecita. Quindi ogni fotocopia che eviti l'acquisto di un libro è reato.

Fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, comma 4, della legge 22 aprile 1941 n. 633 ovvero dall'accordo stipulato tra SIAE, AIE, SNS e CNA, CONFARTIGIANATO, CASA, CLAAI, CONFCOMMERCIO, CONFESERCENTI il 18 dicembre 2000.

Le riproduzioni ad uso differente da quello personale potranno avvenire, per un numero di pagine non superiore al 15% del presente volume, solo a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da AIDRO, Corso di Porta Romana 108, 20122 Milano, fax 02 89280864, e-mail: autorizzazioni@aidro.org.

TUTTE LE COPIE DEVONO RECARE IL CONTRASSEGNO DELLA S.I.A.E.

ISBN 9788828840329

© Copyright Giuffrè Francis Lefebvre S.p.A. Milano - 2022
Via Busto Arsizio, 40 - 20151 MILANO - www.giuffrefrancislefebvre.it

La traduzione, l'adattamento totale o parziale, la riproduzione con qualsiasi mezzo (compresi i microfilm, i film, le fotocopie), nonché la memorizzazione elettronica, sono riservati per tutti i Paesi.

Stampato da Galli Edizioni S.r.l. - Varese

A Marta e Gabriella

*Non c'è nulla di antico sotto il sole.
Tutto accade per la prima volta, ma in un modo eterno.
Chi legge le mie parole sta inventandole.*

J.L. Borges

ORONZO MAZZOTTA (Lecce, 1949) è professore emerito di Diritto del lavoro nell'Università di Pisa.

Oltre che presso l'Università di Pisa è stato ordinario della medesima materia presso le Facoltà di Giurisprudenza delle Università di Ferrara (1980-1988) e di Firenze (1988-2001).

È autore di numerose pubblicazioni, fra cui si segnalano: *Rapporti interpositori e contratto di lavoro*, Milano, 1979; *Diritto del lavoro e diritto civile. I temi di un dialogo*, Torino, 1994; *I licenziamenti*, Milano, 1999, 2^a ed.

È condirettore insieme a R. De Luca Tamajo del *Commentario breve alle leggi sul lavoro*, Padova, Cedam, giunto alla settima edizione.

Fa parte del Comitato di direzione delle principali riviste giuslavoristiche.

Dirige presso l'editore Giappichelli la collana *Biblioteca di Diritto del lavoro*.

È direttore della rivista *Labor - Il lavoro nel diritto* (Pacini).

INDICE

<i>Abbreviazioni</i>	<i>pag.</i> XXI
<i>Prefazione alla ottava edizione</i>	XXV
<i>Prefazione alla settima edizione</i>	XXVII

CAPITOLO I

IL DIRITTO DEL LAVORO

1. Alle origini del diritto del lavoro	1
2. Il periodo corporativo	6
3. La codificazione	9
4. La Costituzione	11
5. La legislazione post-costituzionale	14
6. La legislazione più recente	20
7. Le componenti basiche del diritto del lavoro	27
8. Diritto del lavoro e diritto civile	31
<i>Bibliografia</i>	35

CAPITOLO II

IL LAVORATORE SUBORDINATO

SEZIONE I

Il tipo contrattuale

1. La subordinazione: profili introduttivi	41
2. Il codice civile del 1865 ed il contributo di Lodovico Barassi	44
3. L'art. 2094 cod. civ	48
4. L'impostazione dottrinale tradizionale	50
5. La nozione di subordinazione nell'elaborazione giurisprudenziale	52
6. La subordinazione fra Costituzione, codice e leggi speciali	57

7.	Il procedimento di qualificazione della fattispecie	66
8.1.	La rigidità del tipo contrattuale ed il ruolo della volontà delle parti	68
8.2.	La certificazione dei contratti di lavoro	72
	<i>Bibliografia</i>	80

SEZIONE II

I Rapporti di lavoro

9.1.	Il lavoro autonomo	86
9.2.	Il lavoro parasubordinato e oltre	94
9.3.	Il lavoro occasionale	104
10.	Rapporto di lavoro e rapporti associativi	109
11.	Lavoro familiare, lavoro gratuito, volontariato	118
12.	Il lavoro alle dipendenze di enti pubblici economici e le privatizzazioni	122
13.	La contrattualizzazione del pubblico impiego	129
	<i>Bibliografia</i>	137

SEZIONE III

I Rapporti di lavoro speciali

14.	La categoria dei rapporti di lavoro « speciali »	144
15.	Il lavoro sportivo	147
16.	Il lavoro nautico	153
17.	Il lavoro giornalistico	157
18.	Il lavoro domestico	159
19.	Il portierato	161
	<i>Bibliografia</i>	163

SEZIONE IV

I Lavoratori subordinati

20.	Eguaglianza e parità: contraente debole e classi di soggetti	166
21.	Il lavoro femminile: tutela e parità nella Costituzione	170
21.1.	La tutela	172
21.1.1.	La tutela della persona della lavoratrice nel rapporto	172
21.1.2.	La tutela contro i licenziamenti a causa di matrimonio e per i genitori-lavoratori	174

21.1.2.1.	Il divieto di licenziamento delle lavoratrici per causa di matrimonio	175
21.1.2.2.	Le tutele per la lavoratrice madre e per il padre lavoratore	177
21.2.	La parità	188
21.2.1.	La parità retributiva	188
21.2.2.	La parità di trattamento e la tutela antidiscriminatoria	190
21.3.	Le pari opportunità: dalla tutela contro le discriminazioni indirette alle azioni positive	197
21.3.1.	Le azioni positive	197
21.3.2.	Profili di costituzionalità delle azioni positive: ancora su principio di eguaglianza e diritto del lavoro	199
21.3.3.	I soggetti	203
21.3.4.	La strumentazione processuale e l'apparato sanzionatorio	205
22.	Il lavoro dei minori	208
22.1.	La tutela	208
22.2.	La parità retributiva	210
<i>Bibliografia</i>	212

CAPITOLO III

IL DATORE DI LAVORO

SEZIONE I

Concetti generali

1.	Profili introduttivi	217
2.	I datori di lavoro non imprenditori	221
3.	La dimensione dell'impresa nel diritto del lavoro	225
<i>Bibliografia</i>	228

SEZIONE II

La frammentazione dell'impresa

4.	Premesse: tra patologia e fisiologia	229
5.	La tecnica repressiva: il divieto di rapporti interpositori	231

6.	La tecnica regolativa: la disciplina degli appalti di opere e servizi e le sub-forniture	243
7.1	Il lavoro a domicilio	249
7.2.	Il telelavoro ed il lavoro agile	257
8.	La prestazione di lavoro nell'ambito dei gruppi societari ed il distacco dei lavoratori	261
	<i>Bibliografia</i>	270

SEZIONE III

La somministrazione di lavoro tramite agenzia

9.	Introduzione	276
10.	La struttura ed il ruolo delle agenzie fornitrici	277
11.	Il contratto di somministrazione di lavoro (fra agenzia ed utilizzatore)	281
12.	Il contratto di lavoro con l'agenzia	286
13.	La prestazione di lavoro presso l'utilizzatore	289
14.	L'apparato sanzionatorio	294
	<i>Bibliografia</i>	298

SEZIONE IV

Le vicende dell'impresa

15.	Il trasferimento d'azienda	301
16.	Insolvenza dell'impresa e rapporto di lavoro	316
	<i>Bibliografia</i>	318

CAPITOLO IV

IL CONTRATTO DI LAVORO

SEZIONE I

Autonomia privata e rapporto di lavoro

1.	Inderogabilità della disciplina ed eterointegrazione del contratto	323
2.	Contratto di lavoro e rapporto di lavoro	325
3.	I caratteri fondamentali del contratto di lavoro	329
4.	La struttura complessa del rapporto di lavoro	332
4.1.	La personalità della prestazione ed il lavoro ripartito	334
5.	La nullità del contratto di lavoro	336
	<i>Bibliografia</i>	340

SEZIONE II

La fase formativa

I. PROFILI STRUTTURALI

6. La capacità	343
7. Il consenso e la forma del contratto di lavoro	345
8. Il patto di prova	348
9. La clausola del termine	352
<i>Bibliografia</i>	377

II. L'INTERVENTO ETERONOMO DI ORDINE PUBBLICO

10. Mercato del lavoro e sistemi di collocamento	380
11. Dal collocamento della manodopera ai servizi per l'impiego	383
12. Le assunzioni obbligatorie dei disabili	393
<i>Bibliografia</i>	405

SEZIONE III

La fase esecutiva

I. LA PRESTAZIONE DI LAVORO

A) *L'oggetto della prestazione*

13. In generale: le nozioni di categoria, qualifica e mansione	410
14. Le categorie legali: <i>a</i>) gli operai e gli impiegati	413
15. (<i>Segue</i>): <i>b</i>) i quadri	417
16. (<i>Segue</i>): <i>c</i>) i dirigenti	419
17. Le tecniche contrattuali di inquadramento ed il procedimento di valutazione giudiziale	425
18. La regolamentazione del potere di modifica delle mansioni nella versione originaria dell'art. 2103 cod. civ.	429
19. Le modifiche all'art. 2103 cod. civ. introdotte dallo statuto dei lavoratori; <i>a</i>) le varie ipotesi di mobilità	431
20. (<i>Segue</i>): <i>b</i>) l'inderogabilità della disciplina	435
21. La riscrittura dell'art. 2103 cod. civ. ad opera del d.lgs. 15 giugno 2015, n. 81	437
22. Mobilità e carriera nel pubblico impiego	440
<i>Bibliografia</i>	443

B) <i>Il luogo e il tempo della prestazione</i>	
23. Il luogo della prestazione e la disciplina dei trasferimenti . . .	446
24. Il tempo di lavoro	454
25. L'orario di lavoro	459
26. Il riposo settimanale, le festività e le ferie	479
27. Il lavoro a tempo parziale	489
27.1. Il lavoro intermittente	501
<i>Bibliografia</i>	505
C) <i>L'adempimento e gli obblighi strumentali</i>	
28. La responsabilità del lavoratore: a) gli obblighi preparatori all'adempimento	509
29. (Segue): b) l'adempimento e gli obblighi di diligenza e obbedienza	511
30. L'obbligo di fedeltà ed il patto di non concorrenza	515
31. Le invenzioni del lavoratore	519
<i>Bibliografia</i>	522
II. I POTERI DEL DATORE NELL'AMMINISTRAZIONE DEL RAPPORTO	
32. Poteri privati e gestione dell'impresa	523
33. Poteri datoriali e diritti fondamentali: il principio di non discriminazione	528
34. I limiti ai poteri di controllo e vigilanza	532
35. Libertà di opinione e diritto alla riservatezza del lavoratore . .	537
36. Il potere disciplinare	542
<i>Bibliografia</i>	555
III. GLI OBBLIGHI DEL DATORE DI LAVORO	
A) <i>L'obbligo di sicurezza e il danno alla persona</i>	
37. Ambiente di lavoro ed obbligo di sicurezza	559
38. L'azione sindacale, l'art. 9 dello statuto dei lavoratori e la riforma sanitaria	563
39. Dal decreto legislativo n. 626 del 1994 al decreto legislativo n. 81 del 2008	566
40. Il danno biologico e il danno alla persona del lavoratore	574
<i>Bibliografia</i>	577

B) *La retribuzione*

41. I principi costituzionali in materia di retribuzione	580
42. La latitudine dell'art. 36 Cost	585
43. Il ruolo della giurisprudenza nell'elaborazione della nozione di « giusta » retribuzione	588
44. La questione della parità di trattamento	590
45. Le forme di retribuzione. <i>a)</i> La retribuzione a tempo: tipologia. . .	594
45.1. Il superminimo	596
45.2. Le gratifiche	597
45.3. I premi	598
45.4. Le indennità	599
45.5. Gli automatismi retributivi	600
45.6. L'indennità di contingenza	602
46. (<i>Segue</i>): <i>b)</i> la retribuzione a cottimo	605
47. (<i>Segue</i>): <i>c)</i> la partecipazione agli utili o ai prodotti e la provvi- gione	609
48. (<i>Segue</i>): <i>d)</i> la retribuzione in natura	611
49. Le nozioni di retribuzione	613
50. L'adempimento dell'obbligo retributivo	619
51. La retribuzione nel pubblico impiego	621
<i>Bibliografia</i>	622

SEZIONE IV

La sospensione del rapporto

52. Premessa: classificazione delle ipotesi di sospensione	628
53. Malattia e infortunio	631
54. Servizio militare	638
55. Ulteriori tipologie di sospensione del rapporto: i congedi fami- liari, formativi e per le donne contro la violenza di genere . . .	639
56. Sospensione del rapporto per eventi riconducibili al datore di lavoro	644
<i>Bibliografia</i>	647

SEZIONE V

L'estinzione del rapporto di lavoro

I. IL RECESSO NEL RAPPORTO DI LAVORO

57. Profili generali	649
--------------------------------	-----

58.	Il negozio di recesso. Profili strutturali	655
59.	Recesso <i>ad nutum</i> e recesso per giusta causa: il preavviso	658
60.	Impossibilità sopravvenuta e potere di recesso	662
60.1.	Profili generali: le fattispecie non tipizzate	662
60.2.	Le fattispecie tipizzate (in particolare la malattia)	667
II. IL LICENZIAMENTO INDIVIDUALE		
61.	I limiti al potere di licenziamento: disegno evolutivo. Quadro sinottico del sistema vigente	671
62.	I presupposti di legittimità del licenziamento nell'area della disciplina limitativa	677
62.1.	La forma del licenziamento	677
62.2.	Il licenziamento disciplinare	679
62.3.	La giustificazione sostanziale del licenziamento	684
62.3.1.	La giusta causa	684
62.3.2.	Il giustificato motivo soggettivo	691
62.3.3.	Il giustificato motivo oggettivo	692
62.3.4.	Il licenziamento discriminatorio	697
62.3.5.	Il controllo dei poteri del giudice nel « collegato lavoro »	700
63.	Le impugnazioni	705
63.1.	L'impugnazione del licenziamento	705
63.2.	Le procedure	710
63.3.	L'onere della prova	715
64.	L'apparato sanzionatorio	717
64.1.	La tutela obbligatoria	718
64.2.	La tutela reale differenziata	722
64.3.	Il regime del licenziamento nel c.d. « contratto a tutele crescenti »	748
64.4.	Il regime sanzionatorio del licenziamento illegittimo nel pubblico impiego	759
65.	L'ambito oggettivo-dimensionale di applicabilità della disciplina limitativa	760
66.	I soggetti destinatari	767
III. I LICENZIAMENTI COLLETTIVI		
67.	La fase sindacale	772
68.	La disciplina comunitaria	774
69.	La l. n. 223 del 1991: premesse sistematiche	775

70. Licenziamenti collettivi e CIGS: i rapporti fra gli artt. 4 e 24 della legge	776
71. La definizione di licenziamento collettivo: a) il requisito oggettivo della « riduzione o trasformazione di attività o di lavoro »	780
72. (<i>Segue</i>): b) i requisiti numerico/temporali	783
73. L'ambito di applicabilità	787
74. Le procedure	791
75. L'accordo sindacale	797
76. I criteri di scelta	799
77. Le conseguenze del licenziamento collettivo illegittimo	803
78. Licenziamento collettivo e licenziamento individuale dopo la l. n. 223 del 1991	806
79. Eccedenze di personale e mobilità collettiva nel pubblico impiego	808
IV. IL TRATTAMENTO DI FINE RAPPORTO	
80. Parabola ed eclissi dell'indennità di anzianità	810
81. Il trattamento di fine rapporto	812
82. Trattamenti di fine lavoro nel pubblico impiego	819
<i>Bibliografia</i>	821

CAPITOLO V

MERCATO DEL LAVORO E OCCUPAZIONE

SEZIONE I

Introduzione

1. Diritto al lavoro, occupazione ed interventi pubblici sul mercato del lavoro	829
<i>Bibliografia</i>	833

SEZIONE II

La disoccupazione giovanile e la formazione professionale

2. La formazione professionale	834
3. I vari modelli di contratti formativi: quadro d'insieme fra vecchia e nuova disciplina	838
4.1. Il contratto di apprendistato	839
4.2. Il contratto d'inserimento	850

4.3. I contratti di formazione e lavoro	851
4.4. I tirocini formativi o <i>stages</i>	851
5. La politica attiva per favorire l'occupazione giovanile	854
<i>Bibliografia</i>	856

SEZIONE III

Perdita del posto di lavoro e disoccupazione

6. La Cassa integrazione guadagni: breve disegno evolutivo . . .	859
6.1. La disciplina comune	863
6.2. La Cassa integrazione guadagni ordinaria	866
6.3. La Cassa integrazione guadagni straordinaria	870
6.4. Cassa integrazione e contratto di lavoro	874
6.5. Il ruolo del sindacato	880
6.6. I poteri del datore di lavoro	881
7. Il pre-pensionamento	884
8. Indennità di disoccupazione, indennità di mobilità, ASpI e NASpI	885
9. I contratti di solidarietà	893
10. I lavori socialmente utili	897
<i>Bibliografia</i>	901

CAPITOLO VI

LE GARANZIE DEI DIRITTI

1. Introduzione	905
2. La disciplina giuridica delle rinunzie e delle transazioni del lavoratore: premesse storico-sistematiche	906
3. I contenuti dell'art. 2113 cod. civ	910
4. La prescrizione dei diritti del lavoratore	915
5. La decadenza	919
6. La disciplina delle garanzie del credito di lavoro	920
7. La tutela giurisdizionale: distinzioni generali	924
8. La conciliazione	926
9. Gli arbitrati	929
10. Il processo del lavoro	935
11. La tutela amministrativa e penale	942
<i>Bibliografia</i>	947
<i>Indice analitico</i>	953