

Il diritto del mercato del lavoro

XXIII

3/2021

Il diritto del mercato del lavoro

Quadrimestrale, Anno XXIII, n. 3; settembre-dicembre 2021

Direttore Responsabile

Francesco Santoni

Direzione

Emilio Balletti, Alessandro Bellavista, Alfonsina De Felice, Alessandro Garilli, Domenico Garofalo, Pietro Lambertucci, Marco Mocella, Severino Nappi, Rosario Santucci, Lucia Venditti

Comitato Scientifico e di valutazione

Francesco Basenghi, Alessandro Boscati, Marina Brollo, Guido Canavesi, Felice Casucci, Nicola Cipriani, Antonio Di Stasi, Germano Dondi, Loredana Ferluga, Valeria Filì, Elias Gonzales Posada, Alberto Levi, Stefano Liebman, Massimiliano Marinelli, Luigi Menghini, Marco Mocella, Ana Murcia Clavería, Luca Nogler, Paola Olivelli, Roberto Pessi, Giuseppe Pellacani, Antonio Pileggi, Alberto Pizzoferrato, Giampiero Proia, Giulio Prosperetti, Giulio Quadri, Wilfredo Sanguineti Raymond, Maurizio Ricci, Magdalena Ricahk, Carmelo Romeo, Renato Scognamiglio, Paolo Tosi, Maria José Vaccaro, Alberto Tampieri, Adriana Topo, Urszula Torbus, Antonio Vallebona, Stéphane Vernac, Gaetano Zilio Grandi

Coordinatore della Redazione

Severino Nappi

Segreteria di Redazione

Marco Mocella, Valeria Allocca, Pia De Petris, Linda Lorea, Marzia Pirone, Maria Angela Rivetti

Comitato di Redazione

Valeria Allocca, Arianna Avondola, Silvio Bologna, Enrico Caria, Mario Cerbone, Marcello D'Aponte, Cinzia De Marco, Pia De Petris, Francesco Di Noia, Fabrizio de Falco, Giovanni Di Corrado, Antonio Leonardo Fraioli, Luisa Ficari, Laura Foglia, Claudia Fava, Alessia Gabriele, Lorenzo Ioele, Mariorosario Lamberti, Linda Lorea, Rosa Molè, Marina Nicolosi, Elena Pasqualetto, Marzia Pirone, Flavio Vincenzo Ponte, Dario Raffone, Alessandro Riccobono, Maria Angela Rivetti, Federica Saulino, Eufrasia Sena, Roberto Sgobbo, Antonino Sgroi, Gino Spagnuolo Vigorita, Giovanna Tussino, Gianpiero Zinzi

La Rivista procede alla selezione qualitativa dei contributi sulla base di una valutazione formalizzata ed anonima di cui è responsabile il Comitato scientifico e di valutazione, che si avvale anche di esperti esterni.

La Direzione della Rivista ha sede presso lo studio del prof. avv. Francesco Santoni, Piazza della Repubblica n. 2, 80121 Napoli, studiosantoni@libero.it, cui devono essere inviati i contributi di dottrina e di giurisprudenza.

Indice

SAGGI

Edoardo Ghera

Considerazioni sulle collaborazioni organizzate dal committente p. 553

Considerations on the collaborations organised by the client

Alessandro Bellavista

Il problema del salario minimo e la proposta di direttiva Europea » 565

The problem of the minimum wage and the proposal for a European directive

Enrico Gragnoli

L'obbligo di vaccinazione e il cosiddetto certificato verde » 587

The vaccination requirement and the so-called green pass

Severino Nappi

L'impatto del Covid sulla gestione dei rapporti di lavoro » 607

The impact of Covid on the management of employment relationships

Loredana Ferluga

Il reclutamento del personale nelle società a controllo pubblico » 653

Personnel recruitment in publicly controlled

Silvio Bologna

Pandemia e vaccinazione dei lavoratori nello scenario comparato » 678

Pandemic and workers vaccination in the comparative context

Roberto Pettinelli

Lesione dell'interesse collettivo e conflitto di interessi nell'azione sindacale: controllo degli associati e ripristino della democrazia interna

p. 707

Violation of collective interest and conflict of interest in trade union action: members control and restoration of internal democracy

Giovanni Di Corrado

Le conciliazioni sindacali: garanzia di consapevolezza del lavoratore

» 737

Trade union conciliation: ensuring worker awareness

IL TEMA: LA DIGITALIZZAZIONE E LE REGOLE SUL LAVORO IN EUROPA

Catherine Barnard

Personal scope and the gig economy in the UK: new wine in old(ish) bottles?

» 761

CASI E QUESTIONI

Valentina Anibaldi

Il licenziamento economico del dirigente al tempo della pandemia: le divergenti linee interpretative dell'art. 46 del decreto 'Cura Italia' (nota a T. Roma, ord., 26 febbraio 2021 e T. Roma 19 aprile 2021, n. 3605)

» 779

Ilaria Ferrauto

Profili ricostruttivi della disciplina dei controlli a distanza tra fonti legali e ruolo dell'autonomia collettiva

» 799

Outline of the rules governing remote checks between legal sources and the role of collective autonomy

Abstract n. 3/2021 - Il diritto del mercato del lavoro

Edoardo Ghera

Considerazioni sulle collaborazioni organizzate dal committente. – Riassunto. L’A., riflettendo sull’inquadramento delle collaborazioni organizzate dal committente (art. 2 d.lgs. n. 81/2015), offre un’interpretazione sistematica e coerente delle fattispecie legislative, subordinate o autonome. La peculiare tecnica legislativa impiegata nell’art. 2 d.lgs. n. 81/2015 – foriera di non poche incertezze, amplificate dalle successive modifiche – individua nell’eterorganizzazione un indicatore legale della natura subordinata della prestazione del collaboratore, inoltre aggiornando, da un lato, la nozione di subordinazione di cui all’art. 2094 c.c. e delimitando, dall’altro, la fattispecie delle collaborazioni coordinate e continuative di cui all’art. 409 c.p.c. caratterizzate dalla libera e autonoma definizione delle modalità di esecuzione della prestazione di lavoro. L’A. rileva tuttavia che la successiva novella dell’art. 2 d.lgs. n. 81/2015 e la predisposizione di tutele ad *hoc* per i *riders* autonomi (ex l. n. 128/2019) complicano la sistemazione e riflettono la nuova tendenza normativa che soddisfa alcune istanze di tutela, a prescindere dalla sussistenza del vincolo di subordinazione.

Considerations on the collaborations organised by the client. – Summary. The A., reflecting on the framework of the collaborations organized by the client (art. 2 d.lgs. n. 81/2015), offers a systematic and consistent interpretation of legislative cases, subordinated or autonomous. The peculiar legislative technique used in art. 2 d.lgs. n. 81/2015 – harbinger of many uncertainties, amplified by the successive modifications – identifies in the ‘heterorganization’ a legal indicator of the subordinate nature of the employee’s service and updates, on the one hand, the concept of subordination referred to in art. 2094 c.c. and de-limits, on the other hand, the case of the coordinated and ongoing collaborations referred to in art. 409 c.p.c., characterized by the free and autonomous definition of the modalities of performance of the service by the employee. The A. notes, however, that the following article of art. 2 d.lgs. n. 81/2015 and the provision of ad hoc protections for autonomous riders, referred to in l. n. 128/2019, complicate the accommodation and reflect the new regulatory trend that meets some instances of protection, regardless of the existence of the link of subordination.

Alessandro Bellavista

Il problema del salario minimo e la proposta di direttiva europea. – Riassunto. Il presente scritto si occupa del processo di elaborazione della proposta di direttiva del Parlamento europeo e del Consiglio «relativa a salari minimi adeguati nell’Unione europea». L’analisi è svolta anche tenendo conto dei rapporti tra la futura direttiva e l’ordinamento italiano.

The problem of the minimum wage and the proposal for a european directive. – Summary. The paper deals with the process of drawing up the proposal for a directive of the European Parliament and of the Council on «adequate minimum wages in the European Union». The analysis is also carried out taking into account the relationship between the Italian legal system and the forthcoming directive.

Enrico Gagnoli

L’obbligo di vaccinazione e il cosiddetto certificato verde. – Riassunto. Il contributo esamina l’art. 4 del d.l. n. 44 del 2021 sulla base della successiva giurisprudenza e si interroga sui rapporti con il diverso dovere di presentare il cosiddetto certificato verde.

The vaccination requirement and the so-called green pass. – Summary. The essay considers art. 4 of the law decree n. 44 of 2021 and the most recent case law and inquires about the relationship with the different duty of exhibiting the so called green pass.

Severino Nappi

L’impatto del covid sulla gestione dei rapporti di lavoro. – Riassunto. Il saggio fornisce una disamina compiuta ed organica del complessivo quadro delle norme di matrice ‘emergenziale’ introdotte per fronteggiare la pandemia da Covid-19 che ha travolto anche il nostro Paese a far data da febbraio 2020. In particolare, l’analisi si concentra sugli strumenti di gestione del rapporto di lavoro. Ampia attenzione è dedicata all’istituto del blocco dei licenziamenti – imposto alla generalità dei datori di lavoro con il chiaro intento di frenare il rischio del dilagare di licenziamenti in una situazione economica drammatica e incerta – del quale l’A. ne descrive la *ratio*, la funzionalità oltre che l’intricato quadro di dubbi di legittimità ad esso connessi. In conclusione l’A. affronta la tematica della disciplina degli ammortizzatori sociali ideati e congeniati a supporto, evidenziando come neppure le criticità della situazione pandemica hanno consentito il superamento del tradizionale sistema duale, con tutte le problematiche allo stesso connesse.

The impact of Covid on the management of employment relationships. – Summary. The essay provides a complete and comprehensive examination of the framework of the organic emergency matrices also for February dealing with the pandemic from Covid-19 that our country has in our country as of 2020. In particular, the analysis focuses on management tools of the employment relationship. Extensive attention is dedicated to the blocking of redundancies – imposed on the majority of employers with the clear intention of curbing the risk of the spread of redundancies in a dramatic and uncertain situation – of which the A. describe the rationale, the functionality as well as the intricate framework of legitimacy doubts connected to it. In conclusion, the A. addresses the issue of the discipline of social safety nets conceived and conceived to support it, highlighting that none of the criticalities of the pandemic situation have allowed the overcoming of the traditional system and all the problems connected to it.

Loredana Ferluga

Il reclutamento del personale nelle società a controllo pubblico. – Riassunto. Il saggio, dopo avere definito l’ambito di applicazione della normativa in tema di assunzioni e gestione del personale nelle società a controllo pubblico, si sofferma sull’esame della natura giuridica delle procedure selettive previste per le assunzioni e sulle conseguenze nel caso di violazione di tali procedure, anche nell’ambito dei contratti a tempo determinato, e dedica specifica attenzione alla speciale e complessa procedura per il collocamento degli esuberanti.

Personnel recruitment in publicly controlled. – Summary. After having defined the application of the legislation on hiring and personnel management in publicly controlled companies, the essay deals with the legal nature on employee selection procedures and the consequences in case of violation of these procedures, also in the context of fixed-term contracts, focussing on specific attention to the special and complex procedure for the placement of redundancies.

Silvio Bologna

Pandemia e vaccinazione dei lavoratori nello scenario comparato. – Riassunto. Il saggio analizza in chiave comparata la vaccinazione del lavoratore contro il *virus Sars-Covid 19* negli ordinamenti italiano, spagnolo, francese e statunitense. Nel privilegiare la funzione di orientamento culturale della comparazione, l'articolo sottolinea come nel contesto euro-mediterraneo eventuali forme di vaccinazione obbligatoria sono rimesse all'intervento del legislatore, e solo se finalizzate alla promozione della salute collettiva. Al contrario, pur in difetto di legge abilitante, negli USA è possibile che il datore ordini al lavoratore di vaccinarsi contro il Covid, all'interno di un sistema che esalta la libertà di impresa anche sul versante della tutela della salute.

Pandemic and workers vaccination in the comparative context. – Summary. The essay analyses Covid-19 workers' vaccinations in the Italian, Spanish, French, and US legal frameworks. By using the function of cultural orientation of comparative method, the work highlights that in Southern-Europe workers' vaccination may be mandated by the legislator with the aim to promote collective health. By the contrary the US system, centred on the freedom of economic initiative, allows employer-mandated vaccinations in lack of specific legislation.

Roberto Pettinelli

Lesione dell'interesse collettivo e conflitto di interessi nell'azione sindacale: controllo degli associati e ripristino della democrazia interna. – Riassunto. Il contributo si interroga sui rimedi esperibili nell'ambito della dialettica associativa in relazione all'ipotesi in cui l'azione delle associazioni sindacali entri in rotta di collisione con la funzione di tutela dell'interesse collettivo. Poiché la disciplina associativa è primariamente fonte di regolazione di rapporti tra uomini, una ricostruzione del modo con cui, al suo interno, il sindacato assume decisioni e opera svela invero la necessità di un costante controllo degli associati sugli organi sindacali, onde evitare il radicamento all'interno del gruppo di posizioni autoritarie, in spregio alla necessaria democraticità dell'ente, inferibile anche dall'art. 39, comma 3, Cost.

Violation of collective interest and conflict of interest in trade union action: members control and restoration of internal democracy. - Summary. The essay explores the remedies that can be used in the associative dialectic context in relation to the hypothesis in which the actions of trade union associations collide with the function of protecting the collective interest. Since the association's discipline is primarily a source of regulation of relations between men, a reconstruction of the way in which the trade union takes decisions and operates within it reveals the absolute necessity of constant control by the members over the trade union boards, in order to avoid that authoritarian positions take root within the group, in defiance of the necessary democratic nature of the entity, which can also be inferred from art. 39, para. 3 of the Italian Constitution.

Catherine Barnard

Personal scope and the gig economy in the uk: new wine in old(ish) bottles? – Summary. In this article the A. analyses the regulatory challenges posed by those working in the gig economy. For the purposes of the qualification of the working relationship of the gig workers, following a brief treatment of the three categories of reference under UK law (employees, self-employed and workers), the A. focuses on the analysis of the interpretative solutions offered by the British jurisprudence, in particular with reference to the 'Uber case', whose drivers have been recognized as 'workers' and not self-employed. However, taking note of the inadequacy of the traditional interpretative tools to address all the phenomena associated with the gig economy the A. offers possible innovative regulatory solutions based on the accountability of the labour platforms.

Giovanni Di Corrado

Le conciliazioni sindacali: garanzia di consapevolezza del lavoratore. – Riassunto. Nello scenario odierno sembra utile più che identificare i precetti fondamentali non passibili di derogabilità, indagare circa l'esistenza o meno di una volontà davvero *consapevole* del lavoratore quando, in sede di negoziazione, abdica ai diritti acquisiti nella sua sfera giuridica. Nello specifico, in tema di conciliazioni sindacali con le quali le parti conferiscono stabilità giuridica ad una serie di questioni relative al rapporto di lavoro, una recente pronuncia di merito chiarisce come, ai fini della loro inoppugnabilità, sia necessaria una *reale ed effettiva* assistenza prestata dai rappresentanti sindacali diretta a rendere davvero consapevole il lavoratore circa il contenuto dell'atto dismissivo cui ha inteso aderire ai fini conciliativi.

Trade union conciliation: ensuring worker awareness. – Summary. In today's scenario, it seems more useful than identifying the fundamental precepts that cannot be derogated from, to investigate the existence or otherwise of a truly conscious will on the part of the worker when, during negotiations, he abdicates the rights acquired in his legal sphere. Specifically, on the subject of trade union settlements whereby the parties give legal stability to a series of issues relating to the employment relationship, a recent judgment on the merits clarifies how, for the purposes of their non-admissibility, there must be real and effective assistance provided by the trade union representatives aimed at making the employee genuinely aware of the content of the dismissal act which he intended to adhere to for conciliatory purposes.

Ilaria Ferrauto

Profili ricostruttivi della disciplina dei controlli a distanza tra fonti legali e ruolo dell'autonomia collettiva. – Riassunto. Il saggio offre una panoramica delle modifiche introdotte nell'art. 4 St. lav., rimodulato dal legislatore per rispondere alla trasformazione che ha interessato l'organizzazione imprenditoriale, certamente riconducibili alla comprensibile logica di ampliare i confini di esercizio dei poteri datoriali, ma che trovano nell'integrazione con il Codice della *privacy*, testualmente richiamato dal precetto statutario, quel necessario 'ridimensionamento' volto a confermare l'anima garantistica della disciplina. In particolare, si pone l'accento sulle difficoltà interpretative relative alla differenziata disciplina confezionata per gli strumenti di cui al comma 2, in merito alle quali si auspica un chiarificatore intervento delle parti sociali.

Outline of the Rules Governing Remote Checks Between Legal Sources and the Role of Collective Autonomy. – Summary. The essay provides an overview of the changes introduced in the art. 4 St. lav., remodulated by the legislator to respond to the transformation that has affected the business organization, certainly attributable to the understandable logic of extending the boundaries of the exercise of employer powers, but that find in the integration with the Privacy Code, textually invoked by the statutory precept, that necessary 'resizing' aimed at confirming the soul of the discipline guarantor. In particular, emphasis is given to the difficulties in interpreting the differentiated rules for the instruments referred to in paragraph 2, on which it is hoped that the social partners will intervene more clearly.