

LA RIFORMA DEL MERCATO DEL LAVORO  
Aspetti sostanziali e processuali



# LA RIFORMA DEL MERCATO DEL LAVORO

## Aspetti sostanziali e processuali

Filippo Aiello - Francesco Cipriani - Filippo Maria Giorgi  
Enzo Morrìco - Roberto Narcisi - Renato Orfanelli  
Giovanni Pascarella - Fabrizio Pavarotti - Nicola Petracca  
Paola Salazar - Teresa Santulli - Giorgio Vercillo

Coordinamento di  
Filippo Maria Giorgi

Presentazione di  
Pietro Rescigno



JOVENE EDITORE  
2013

DIRITTI D'AUTORE RISERVATI

© Copyright 2013

ISBN 978-88-243-2218-8

JOVENE EDITORE

Via Mezzocannone 109 - 80134 NAPOLI NA - ITALIA

Tel. (+39) 081 552 10 19 - Fax (+39) 081 552 06 87

web site: [www.jovene.it](http://www.jovene.it) e-mail: [info@jovene.it](mailto:info@jovene.it)

I diritti di riproduzione e di adattamento anche parziale della presente opera (compresi i microfilm, i CD e le fotocopie) sono riservati per tutti i Paesi. Le riproduzioni totali, o parziali che superino il 15% del volume, verranno perseguite in sede civile e in sede penale presso i produttori, i rivenditori, i distributori, nonché presso i singoli acquirenti, ai sensi della L. 18 agosto 2000 n. 248. È consentita la fotocopiatura ad uso personale di non oltre il 15% del volume successivamente al versamento alla SIAE di un compenso pari a quanto previsto dall'art. 68, co. 4, L. 22 aprile 1941 n. 633.

Printed in Italy Stampato in Italia

## INDICE SOMMARIO

|  |         |
|--|---------|
| <i>Presentazione</i> (Pietro Rescigno) ..... | p. XIII |
|--|---------|

### PARTE PRIMA

## I NUOVI CONTRATTI DI LAVORO

### CAPITOLO PRIMO

#### IL CONTRATTO DI LAVORO A TEMPO DETERMINATO

*(Renato Orfanelli)*

|   |   |    |
|---|---|----|
| Premessa .....  | » | 3  |
| 1.1. La forma comune di rapporto di lavoro .....                    | » | 4  |
| 1.2. La natura delle esigenze a fondamento del CTD .....            | » | 6  |
| 1.3. Le novità della riforma .....                                  | » | 8  |
| 1.4. In particolare il primo rapporto a termine .....               | » | 10 |
| 1.5. In particolare il potere della contrattazione collettiva ..... | » | 11 |
| 1.6. La compatibilità con l'ordinamento comunitario .....           | » | 13 |
| 1.7. In particolare con la clausola di non regresso .....           | » | 15 |
| 1.8. Conclusioni .....  | » | 18 |
| 2. La proroga .....   | » | 21 |
| 3.1. Le modifiche al comma 2 dell'art. 5 .....                      | » | 24 |
| 3.2. Le modifiche al comma 3 dell'art. 5 .....                      | » | 25 |
| 3.3. Le modifiche al comma 4- <i>bis</i> dell'art. 5 .....          | » | 26 |
| 3.4. Le eccezioni: in particolare il lavoro pubblico .....          | » | 28 |
| 3.5. Conclusioni .....  | » | 32 |
| 4.1. La decadenza .....   | » | 34 |
| 4.2. L'indennità onnicomprensiva .....                              | » | 38 |
| 4.3. Conclusioni .....  | » | 40 |

## CAPITOLO SECONDO

LE MODIFICHE ALLA DISCIPLINA DI APPRENDISTATO,  
TIROCINI E CONTRATTI DI LAVORO A ORARIO RIDOTTO*(Giorgio Vercillo)*

|   |       |
|---|-------|
| 1. Le modifiche alla disciplina del contratto di apprendistato.                                   |       |
| Cenni introduttivi .....  | p. 41 |
| 1.1. Il limite minimo di durata del contratto di apprendistato ...                                | » 42  |
| 1.2. I limiti quantitativi alle assunzioni degli apprendisti .....                                | » 43  |
| 1.2.1. Il «nuovo» articolo 1, comma 3 d.lgs. n. 167/2011 ...                                      | » 43  |
| 1.2.2. Il nuovi commi 3- <i>bis</i> e 3- <i>ter</i> dell'art. 3, d.lgs. n. 167/<br>2011 .....     | » 45  |
| 1.3. I nuovi artt. 2, comma 1 lett. <i>m</i> ) ed <i>e-bis</i> ) del d.lgs. n. 167/<br>2011 ..... | » 46  |
| 2. Le disposizioni in materia di tirocini formativi e di orientamento                             | » 47  |
| 3. I contratti di lavoro a orario ridotto .....   | » 50  |
| 3.1. Le modifiche alla disciplina del rapporto di lavoro a tempo<br>parziale .....                | » 50  |
| 3.2. Le modifiche al lavoro intermittente .....   | » 54  |
| 3.2.1. L'ambito di applicazione del nuovo contratto di la-<br>voro intermittente .....            | » 54  |
| 3.2.2. L'obbligo preventivo di comunicazione .....  | » 56  |
| 3.2.3. Profili di diritto intertemporale .....  | » 57  |

## CAPITOLO TERZO

IL LAVORO A PROGETTO  
E LE ALTRE PRESTAZIONI LAVORATIVE  
RESE IN REGIME DI LAVORO AUTONOMO  
(ART. 1, COMMI DA 23 A 27)*(Roberto Narcisi)*

|   |      |
|---|------|
| 1. Premessa .....   | » 59 |
| 2. Le esclusioni dal campo di applicazione della disciplina del con-<br>tratto a progetto .....   | » 61 |
| 3. Le caratteristiche dell'attività affidata al collaboratore e del pro-<br>getto .....   | » 62 |
| 4. Il corrispettivo del lavoro a progetto .....   | » 67 |
| 5. L'estinzione del contratto di lavoro a progetto .....  | » 71 |
| 6. Le difformità dalla fattispecie legale e le relative conseguenze ...   | » 72 |
| 6.1. I rapporti di collaborazione privi della individuazione del<br>progetto: il comma 1 dell'art. 69 d.lgs. n. 276/2003, e la sua<br>interpretazione autentica ..... | » 72 |
| 6.2. Il comma 2 dell'art. 69 d.lgs. n. 276/2003 .....   | » 79 |

|   |    |    |
|---|----|----|
| 7. Le questioni di carattere intertemporale relative alla disciplina del lavoro a progetto .....    | p. | 81 |
| 8. Le altre prestazioni lavorative rese in regime di lavoro autonomo .....                          | »  | 84 |
| 8.1. La presunzione di sussistenza di un rapporto di collaborazione coordinata e continuativa ..... | »  | 84 |
| 8.2. I casi di esclusione della presunzione .....   | »  | 88 |
| 8.3. Gli effetti della presunzione .....  | »  | 89 |

## CAPITOLO QUARTO

L'ASSOCIAZIONE IN PARTECIPAZIONE  
 CON APPORTO DI LAVORO (ART. 1, COMMI DA 28 A 31)  
 E IL LAVORO ACCESSORIO (ART. 1, COMMI 32-33)

(*Roberto Narcisi*)

|   |   |     |
|---|---|-----|
| 1. Il numero di rapporti di associazione in partecipazione consentiti .....         | » | 93  |
| 2. Le conseguenze del superamento del limite numerico .....                         | » | 94  |
| 3. La mancata partecipazione agli utili e la mancata consegna del rendiconto .....  | » | 96  |
| 4. L'apporto di lavoro connotato da professionalità ordinaria .....                 | » | 97  |
| 5. La soppressione delle tutele previgenti .....                                    | » | 97  |
| 6. Il nuovo ambito di utilizzabilità del lavoro accessorio .....                    | » | 99  |
| 7. Il lavoro accessorio in agricoltura .....  | » | 100 |
| 8. Le nuove caratteristiche dei buoni per le prestazioni di lavoro accessorio ..... | » | 101 |

## PARTE SECONDA

FLESSIBILITÀ IN USCITA E TUTELE DEL LAVORATORE  
 ASPETTI SOSTANZIALI

## CAPITOLO QUINTO

I LICENZIAMENTI INDIVIDUALI:  
 AMBITO DI APPLICAZIONE DELL'ART. 18  
 STATUTO DEI LAVORATORI  
 E PRESCRIZIONE DEI CREDITI DI LAVORO -  
 IL LICENZIAMENTO PER MOTIVO ECONOMICO

(*Nicola Petracca*)

|   |   |     |
|---|---|-----|
| 1. Le linee guida della riforma in punto di licenziamento .....               | » | 105 |
| 2. L'ambito di applicazione dei commi IV, V, VI e VII del nuovo art. 18 ..... | » | 107 |

|  |        |
|--|--------|
| 3. La revoca del licenziamento .....   | p. 108 |
| 4. La prescrizione dei crediti di lavoro in costanza di rapporto .....                                 | » 109  |
| 5. La nozione di licenziamento per giustificato motivo oggettivo e l'obbligo di <i>repechage</i> ..... | » 111  |
| 6. La procedura preventiva alla intimazione del licenziamento per motivi economici .....               | » 115  |
| 7. Le conseguenze della illegittimità del licenziamento intimato per motivi economici .....            | » 120  |

## CAPITOLO SESTO

IL LICENZIAMENTO NULLO  
(PER DISCRIMINAZIONE, PER MOTIVO ILLECITO,  
PER RAGIONI TIPICHE O PER «ALTRE IPOTESI DI NULLITÀ»)  
ED IL LICENZIAMENTO ORALE

(*Filippo Aiello*)

|  |       |
|--|-------|
| 1. Premessa. La tutela reintegratoria forte prevista dall'art. 18 l. 20 maggio 1970, n. 300, commi 1 e 2 .....     | » 125 |
| 2. I casi di nullità cui si applica la tutela reintegratoria forte. Elencazione tassativa o esemplificativa? ..... | » 129 |
| 3. Licenziamento discriminatorio. Cenni sull'evoluzione del diritto antidiscriminatorio .....                      | » 131 |
| 3.1. ( <i>Segue</i> ) La normativa internazionale e della UE .....   | » 132 |
| 3.2. ( <i>Segue</i> ) La legislazione italiana .....   | » 135 |
| 3.3. Discriminazione diretta ed indiretta. Oggettiva idoneità lesiva .....   | » 138 |
| 3.4. Tipicità o atipicità della fattispecie discriminatoria. Nozione .....   | » 140 |
| 3.5. Onere di allegazione e prova della discriminazione .....  | » 142 |
| 3.6. ( <i>Segue</i> ) Contenuto della prova; coesistenza di giustificazione e discriminazione .....                | » 146 |
| 4. Cause tipiche di licenziamento nullo: maternità .....   | » 148 |
| 4.1. ( <i>Segue</i> ) Cause tipiche di licenziamento nullo: in concomitanza del matrimonio .....                   | » 151 |
| 5. Licenziamento per motivo illecito determinante .....  | » 152 |
| 5.1. Onere di allegazione e prova del motivo illecito determinante .....   | » 155 |
| 6. Altri casi di nullità previsti dalla legge. Il caso dell'art. 2106 c.c. .....                                   | » 155 |
| 6.2. ( <i>Segue</i> ) L'ipotesi di frode alla legge .....  | » 160 |
| 7. Licenziamento orale .....   | » 163 |
| 7.1. ( <i>Segue</i> ) Onere probatorio nel caso di licenziamento verbale .....                                     | » 164 |
| 7.2. ( <i>Segue</i> ) Rapporto con la convalida delle dimissioni e della risoluzione consensuale .....             | » 167 |



CAPITOLO SETTIMO  
IL LICENZIAMENTO DISCIPLINARE

(*Enzo Morricò*)

|  |    |     |
|--|----|-----|
| 1. Disciplina previgente .....   | p. | 169 |
| 2. Motivi della riforma .....  | »  | 172 |
| 3. La qualificazione disciplinare del licenziamento .....  | »  | 175 |
| 4. Costituzionalità del nuovo art. 18 Stat. lav. ....  | »  | 179 |
| 5. La indennità risarcitoria piena .....   | »  | 181 |
| 6. La reintegrazione depotenziata .....  | »  | 183 |
| 7. Il licenziamento disciplinare affetto da vizi procedurali .....   | »  | 193 |
| 8. Il licenziamento irrogato per giustificato motivo oggettivo ma che nasconde un licenziamento disciplinare o discriminatorio ... | »  | 196 |
| 9. Comma 3 sull'opzione, problema finalmente risolto .....   | »  | 198 |

CAPITOLO OTTAVO  
I LICENZIAMENTI COLLETTIVI

(*Giovanni Pascarella*)

|  |   |     |
|--|---|-----|
| 1. Profili generali delle modifiche introdotte dalla legge 28 giugno 2012, n. 92, in materia di licenziamenti collettivi ..... | » | 215 |
| 2. Licenziamento collettivo: unicità o pluralità di fattispecie .....  | » | 220 |
| 3. La comunicazione iniziale .....   | » | 230 |
| 3.1. Funzioni e contenuti .....  | » | 230 |
| 3.2. I soggetti destinatari .....  | » | 235 |
| 3.3. I vizi della comunicazione iniziale e la rilevanza dell'accordo sindacale .....   | » | 237 |
| 4. La comunicazione finale .....   | » | 246 |
| 4.1. Funzione, contenuti e soggetti destinatari .....  | » | 246 |
| 4.2. I vizi della comunicazione finale .....   | » | 250 |
| 5. Il regime sanzionatorio .....   | » | 256 |
| 6. I termini di impugnazione .....   | » | 265 |

CAPITOLO NONO  
TUTELA DELLA MATERNITÀ E PATERNITÀ  
E DIMISSIONI IN BIANCO. GLI INCENTIVI ALL'ESODO

(*Paola Salazar*)

|  |   |     |
|--|---|-----|
| 1. Premessa .....  | » | 267 |
| 2. Le novità introdotte nel TU della maternità in caso di risoluzione del rapporto ..... | » | 270 |
| 3. La nuova procedura prevista in caso di dimissioni .....                               | » | 274 |

|  |    |     |
|--|----|-----|
| 4. Congedo di paternità e servizi per l'infanzia .....           | p. | 280 |
| 5. Tutela della genitorialità e flessibilità organizzativa ..... | »  | 283 |
| 6. Incentivi all'esodo .....                                     | »  | 286 |

## PARTE TERZA

FLESSIBILITÀ IN USCITA E TUTELE DEL LAVORATORE  
ASPETTI PROCESSUALI

## CAPITOLO DECIMO

IL NUOVO PROCESSO  
PER L'IMPUGNAZIONE DEI LICENZIAMENTI

## QUESTIONI GENERALI

*(Filippo Maria Giorgi)*

|  |   |     |
|--|---|-----|
| Introduzione .....   | » | 293 |
| 1. Cenni introduttivi in ordine alla natura (sommaria in senso stretto o sommario cautelare) della prima fase del procedimento .....   | » | 298 |
| 2. Argomenti a favore della natura cautelare del nuovo rito .....  | » | 300 |
| 3. Argomenti a favore della natura sommario-cognitiva del nuovo rito .....   | » | 302 |
| 4. Natura facoltativa o necessaria del ricorso introduttivo della prima fase .....   | » | 305 |
| 5. L'ipotesi da cui parte la presente trattazione: la natura necessaria non cautelare della prima fase .....   | » | 307 |
| 6. L'efficacia meramente esecutiva o di giudicato dell'ordinanza ...   | » | 309 |
| 7. Ambito di applicazione del nuovo rito (profili temporali e contenutistici) .....  | » | 312 |
| 7.1. I profili intertemporali .....  | » | 312 |
| 7.2. L'ambito oggettivo di applicazione: domande «aventi ad oggetto l'impugnativa dei licenziamenti» e loro sussumibilità nella disciplina dell'art. 18 S.L. vigente <i>ratione temporis</i> ..... | » | 313 |
| 7.3. L'ambito oggettivo di applicazione: i licenziamenti dei dipendenti pubblici .....   | » | 318 |
| 7.4. L'ambito oggettivo di applicazione: i licenziamenti discriminatori .....  | » | 319 |
| 7.5. L'ambito oggettivo di applicazione: le questioni pregiudiziali .....  | » | 321 |
| 7.6. L'ambito oggettivo di applicazione: le domande «fondate su identici fatti costitutivi» .....  | » | 328 |
| 8. Tribunale competente .....  | » | 335 |
| 8.1. La competenza «per materia» .....   | » | 337 |
| 8.2. I rapporti con l'art. 24 legge fallimentare .....   | » | 337 |
| 8.3. La competenza territoriale .....  | » | 341 |

CAPITOLO UNDICESIMO  
 IL NUOVO PROCESSO  
 PER L'IMPUGNAZIONE DEI LICENZIAMENTI  
 IL PRIMO GRADO - LA FASE SOMMARIA

*(Filippo Maria Giorgi)*

|  |        |
|--|--------|
| 1. Il ricorso introduttivo della fase sommaria - requisiti ed effetti ...                            | p. 347 |
| 2. Il decreto di fissazione dell'udienza e la <i>vocatio in ius</i> .....                            | » 349  |
| 3. La costituzione del convenuto .....   | » 353  |
| 4. Le questioni di rito .....  | » 355  |
| 4.1. L'atto giudiziario inammissibile non impedisce la decadenza <i>ex art. 6 legge 604/66</i> ..... | » 357  |
| 4.2. Il «principio» di mutamento del rito .....  | » 358  |
| 4.3. La conversione dell'atto viziato .....  | » 358  |
| 5. La proponibilità di domande riconvenzionali .....   | » 359  |
| 6. L'udienza della prima fase .....  | » 364  |
| 6.1. La comparizione delle parti .....   | » 365  |
| 6.2. L'inattività delle parti e la conciliazione della lite .....                                    | » 366  |
| 6.3. La trattazione .....  | » 367  |
| 6.4. Il licenziamento immotivato .....   | » 368  |
| 6.5. Le istanze istruttorie e il principio del contraddittorio .....                                 | » 370  |
| 6.6. La proponibilità delle ipotesi di intervento del terzo .....                                    | » 372  |
| 6.7. L'integrazione del contraddittorio .....  | » 373  |
| 6.8. L'intervento volontario .....   | » 375  |
| 6.9. Le chiamate del terzo .....   | » 380  |
| 6.10. Forma e termini degli interventi .....   | » 383  |
| 7. L'istruzione probatoria nella prima fase .....  | » 385  |
| 8. La decisione della prima fase .....   | » 387  |
| 9. Gli effetti dell'ordinanza conclusiva della prima fase .....                                      | » 388  |
| 10. Alcune questioni di ammissibilità del ricorso .....  | » 391  |

CAPITOLO DODICESIMO  
 IL NUOVO PROCESSO  
 PER L'IMPUGNAZIONE DEI LICENZIAMENTI  
 IL GIUDIZIO DI OPPOSIZIONE  
 ALL'ORDINANZA CONCLUSIVA DELLA FASE SOMMARIA  
 E LE IMPUGNAZIONI (RECLAMO E CASSAZIONE)

*(Filippo Maria Giorgi)*

|  |       |
|--|-------|
| 1. La natura e l'oggetto del giudizio di opposizione all'ordinanza .....                         | » 407 |
| 2. Le domande principali proponibili nel giudizio di opposizione .....                           | » 411 |
| 3. Le domande riconvenzionali proponibili dal datore di lavoro nel giudizio di opposizione ..... | » 411 |

|   |        |
|---|--------|
| 4. Le domande riconvenzionali proponibili dal lavoratore opposto nel giudizio di opposizione .....      | p. 414 |
| 5. Le questioni di rito nella fase di opposizione .....   | » 416  |
| 6. I «nova» nella fase di opposizione .....   | » 417  |
| 7. Il litisconsorzio (originario e successivo) nella fase di opposizione .....                          | » 424  |
| 8. Il giudice designato per la fase di opposizione: astensione e ricusazione .....                      | » 427  |
| 9. Il procedimento della fase di opposizione .....  | » 428  |
| 9.1. Il procedimento: termini applicabili .....   | » 428  |
| 9.2. Il procedimento: la notifica del ricorso in opposizione .....                                      | » 433  |
| 9.3. Il procedimento: la trattazione e l'istruzione (norme ed istituti applicabili) .....               | » 433  |
| 10. La decisione della fase di opposizione; la sentenza .....   | » 439  |
| 11. Il reclamo alla Corte di appello avverso la sentenza che definisce il giudizio di opposizione ..... | » 442  |
| 12. La natura del reclamo .....   | » 444  |
| 13. Le norme del rito del lavoro applicabili al «reclamo» .....   | » 446  |
| 14. Il giudizio di cassazione .....   | » 452  |

## PARTE QUARTA

I NUOVI AMMORTIZZATORI SOCIALI  
E LE MISURE A SOSTEGNO DELL'OCCUPAZIONE

## CAPITOLO TREDICESIMO

## I NUOVI AMMORTIZZATORI SOCIALI

*(Fabrizio Pavarotti - Francesco Cipriani)*

|  |       |
|--|-------|
| 1. Il sistema delle tutele precedenti la legge 28 giugno 2012, n. 92 ..... | » 459 |
| 2. Le novità introdotte dalla riforma .....                                | » 466 |
| 3. Le tutele in caso di disoccupazione totale .....                        | » 470 |
| 4. Le tutele in caso di disoccupazione parziale .....                      | » 478 |

## CAPITOLO QUATTORDICESIMO

## LE MISURE A SOSTEGNO DELL'OCCUPAZIONE

*(Teresa Santulli)*

|   |       |
|---|-------|
| 1. Incentivi all'assunzione .....                           | » 499 |
| 2. Sostegno alla genitorialità .....                        | » 501 |
| 3. Norme per il diritto al lavoro dei disabili .....        | » 504 |
| 4. Il contrasto del lavoro irregolare degli immigrati ..... | » 505 |