

12

Roberto Pessi

Il Diritto del lavoro e la Costituzione

 **LUISS**

Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

12

Il Diritto del lavoro e la Costituzione: identità e criticità

R. Pessi

ISBN 978-88-6611-812-1



9 788866 118121

€ 50,00



CACUCCI  EDITORE
BARI



Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

12

Collana diretta da Antonio Nuzzo

Comitato scientifico

Marcello Clarich, Angela Del Vecchio, Toni Fine, Gian Domenico Mosco,
Roberto Pessi, Antonio Punzi, Michele Tamponi, John A.E. Vervaele

Roberto Pessi

**IL DIRITTO DEL LAVORO
E LA COSTITUZIONE:
IDENTITÀ E CRITICITÀ**

CACUCCI  EDITORE
BARI

La pubblicazione del presente volume è stata finanziata integralmente dal Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS Guido Carli.

Il volume è stato sottoposto ad una procedura di valutazione anonima di *peer review* svolta da due professori esterni al Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS Guido Carli.

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2019 Cacucci Editore – Bari

Via Nicolai, 39 – 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacucci.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

SOMMARIO

PREFAZIONE	9
------------------	---

CAPITOLO I

I principi fondamentali	11
-------------------------------	----

CAPITOLO II

Le ragioni della costituzionalizzazione: il passato	17
---	----

CAPITOLO III

Le ragioni della costituzionalizzazione: il futuro	21
--	----

CAPITOLO IV

La difficile transizione	25
--------------------------------	----

CAPITOLO V

La stagione acquisitiva: contrattazione articolata, garantismo e sostegno	29
---	----

CAPITOLO VI

La stagione dell'emergenza: l'inderogabilità bilaterale e la contrattazione gestionale	33
--	----

CAPITOLO VII

La stagione concertativa: la nuova funzione del contratto collettivo e la politica dei redditi	37
--	----

CAPITOLO VIII

La stagione dei ripensamenti: tentativi di attuazione dei precetti costituzionali e regolazione dello sciopero nei servizi pubblici essenziali	43
--	----

CAPITOLO IX

La stagione della contrattazione collettiva in perdita: licenziamenti collettivi e dissenso. 53

CAPITOLO X

La stagione dell'euro: il Protocollo del '93 ed il riordino del sistema di relazioni industriali 61

CAPITOLO XI

La stagione del nuovo *welfare*: la riforma delle pensioni e l'equiparazione delle discipline 73

CAPITOLO XII

La stagione del nuovo *welfare*: l'adeguatezza delle prestazioni 81

CAPITOLO XIII

La stagione della contrattualizzazione del pubblico impiego: rilettura dell'art. 39 Cost. e collocazione del contratto collettivo nel sistema delle fonti 89

CAPITOLO XIV

La stagione della crisi strutturale: priorità economiche e arretramento degli statuti protettivi. 101

CAPITOLO XV

Le criticità costituzionali: tornare all'art. 39 Cost.? 127

CAPITOLO XVI

Le criticità costituzionali: la legge sindacale. 133

CAPITOLO XVII

Le criticità costituzionali: la frammentazione dell'occupazione nell'economia digitale. 143

CAPITOLO XVIII

Le criticità costituzionali: migrazioni e mercato del lavoro globale 177

CAPITOLO XIX

Le criticità costituzionali: diritto del lavoro e razionalità tra vecchio e nuovo secolo 209

CAPITOLO XX

Le criticità costituzionali: sindacato e concorrenza in Europa 229

CAPITOLO XXI

Le criticità costituzionali: contrattazione collettiva e crisi economica 257

CAPITOLO XXII

Le criticità costituzionali: contrattazione territoriale e *welfare* di comunità 283

CAPITOLO XXIII

Le criticità costituzionali: la titolarità del diritto di sciopero 297

CAPITOLO XXIV

Le criticità costituzionali: le riforme al diritto del lavoro 337

CAPITOLO XXV

Le criticità costituzionali: riforme e tutele sociali 429

CAPITOLO XXVI

Le criticità costituzionali: il *welfare* tra adeguatezza e sostenibilità 447

CAPITOLO XXVII

Le criticità costituzionali: il contrasto alla povertà 473

CAPITOLO XXVIII

Le criticità costituzionali: il reddito minimo garantito come diritto di
cittadinanza483

CAPITOLO XXIX

Le criticità costituzionali: i diritti sociali tra distorsioni, inclusioni,
esclusioni493

CAPITOLO XXX

Conclusioni505

PREMESSA

Con il presente saggio si tenta di verificare se l'assetto costituzionale del Diritto del lavoro e della previdenza sociale, possa ancora costituire un paradigma per la garanzia degli statuti protettivi riferibili alla persona del lavoratore, gravemente colpiti dagli effetti della crisi strutturale in atto, che sono particolarmente pervasivi in paesi a debole struttura produttiva ed ad alto debito pubblico come l'Italia .

La ricostruzione, che parte dai lavori dell'Assemblea costituente e dalla costituzionalizzazione del diritto del lavoro, prende atto della parziale inattuazione della Costituzione e dell'evoluzione, da un lato, dello statuto protettivo del lavoro subordinato (per lungo tempo parametrato alla figura dell'operaio della fabbrica fordista assunto a tempo pieno ed indeterminato) e, dall'altro, del modello nazionale di *welfare* che, sino agli ultimi interventi, ha sostanzialmente mantenuto un carattere tipicamente occupazionale, stante la forte disattenzione rispetto agli istituti dell'assistenza sociale.

Le criticità correlate alla crisi del 2008 (e la sua conseguente strutturalità) hanno imposto una riconsiderazione del nostro assetto ordinamentale, anche conseguente agli effetti della perdita della sovranità monetaria (e finanziaria) derivanti dall'appartenenza all'Eurozona, che ha comportato un ridimensionamento, sia degli statuti protettivi del lavoro, che dei *welfare* nazionali, venendo così ad incidere, oltre che sulla Costituzione materiale, anche su quella formale .

Peraltro, nel nuovo contesto dell'impresa industriale post-fordista, del capitalismo finanziario, della digitalizzazione e dell'indefinito lavoro prestato sulla rete o attraverso la rete, il diritto del lavoro vive una forte crisi che rischia di portare alla perdita del suo connotato di tutela imperativa e inderogabile della parte più debole del rapporto.

Ciò impone un aggiornamento della prospettiva giuslavoristica in vista dei nuovi paradigmi del mercato transnazionale del lavoro, che non distolga però l'attenzione dal cittadino operoso, il quale rimane sempre il fattore costitutivo della democrazia anche nelle moderne società postindustriali.

È proprio con riferimento a tale figura che diviene essenziale, per un verso, il tema della condizionalità e cioè della correlazione tra diritti sociali e responsabilità del cittadino/lavoratore e, per altro verso, la collaborazione virtuosa tra il primo e il secondo *welfare*, che ha un indubbio effetto moltiplicatore delle opportunità occupazionali e del contrasto alla povertà e all'esclusione sociale.

Il quadro risultante da tale interazione virtuosa consente la tutela dell'omogeneità dei livelli essenziali delle prestazioni e la conferma del patto fondativo della

nostra Repubblica, fondata sul lavoro e su un progetto di eguaglianza sostanziale, declinato dall'art. 2 e 3 Cost., ed affidato proprio alla leale collaborazione tra lo Stato ed i corpi intermedi, il centro e la periferia, il pubblico e il privato, che realizza le condizioni per garantire un'esistenza libera e dignitosa anche alle generazioni future.

Collana Studi – I Serie

- Sergio P. PANUNZIO (a cura di), *I costituzionalisti e la tutela dei diritti nelle Corti Europee*, 2007.
- Roberto PESSI, *I problemi del diritto del lavoro: proposte per un inventario*, 2007.
- Luigi LAMBO, *Obblighi di protezione*, 2007.
- Roberto VIRZO, *Il regolamento delle controversie nel diritto del mare: rapporti tra procedimenti*, 2008.
- Roberto PESSI, *Diritto del lavoro: bilancio di un anno tra bipolarismo e concertazione*, 2008.
- Natalino RONZITTI, Gabriella VENTURINI (a cura di), *Le immunità giurisdizionali degli Stati e degli altri enti internazionali*, 2008.
- Giuseppe SIGILLÒ MASSARA, *Ammortizzatori sociali di fonte collettiva e fondi di solidarietà nella riforma del welfare*, 2008.
- Giovanni DI LORENZO, *Abuso di dipendenza economica e contratto nullo*, 2009.
- Francesco CAPRIGLIONE, *Crisi a confronto (1929 e 2009). Il caso italiano*, 2009.
- Lucio Valerio MOSCARINI, *Diritto privato e interessi pubblici. Saggi di diritto civile (2001-2008)*, 2009.
- Roberto PESSI (a cura di), *Europa e concertazione: modelli a confronto*, 2009. *Scritti in onore di Francesco Capriglione*. In due tomi, 2010.
- Roberto PESSI, *Ordine giuridico ed economico di mercato*, 2010.
- Andrea DE PETRIS (a cura di), *Federalismo fiscale “Learning by doing”: modelli comparati di raccolta e distribuzione del gettito tra centro e periferia*, 2010.
- Antonio BALDASSARRE (a cura di), *La forza ragionevole del giurista*, 2010.
- Luca CASTELLI, *Il senato delle autonomie*, 2010.
- Francesco ALICINO, *Costituzionalismo e diritto europeo delle religioni*, 2011. *Scritti in onore di Marcello Foschini*, 2011.
- Giovanna Giada SALVATI, *I limiti statutari alla circolazione delle azioni. Il diritto al disinvestimento*, 2011.

- Italo DE SANTIS, *Remunerazione degli amministratori e governance delle società per azioni*, 2011.
- Roberto PESSI, Antonio VALLEBONA (a cura di), *Atti dei convegni in onore di Sergio Magrini, Giancarlo Perone, Pasquale Sandulli. Il lavoratore tra diritti della persona e doveri di solidarietà*, 2011.
- Nicola LUPO (a cura di), *Taglialeggi e Normattiva tra luci e ombre*, 2011.
- Piero RUGGERI, *L'irreversibilità della fusione societaria*, 2012.
- Sabrina BRUNO, *Il ruolo dell'assemblea di S.p.A. nella corporate governance*, 2012.
- Maria Rosaria MAURO, *Il principio di giurisdizione universale e la giustizia penale internazionale*, 2012.
- Raffaele FABOZZI, *Collective bargaining and company level agreement*, 2012.
- Maurizio BELLACOSA, *I profili penali del reato ministeriale*, 2012.
- Andrea DE PETRIS, *Gli istituti di democrazia diretta nell'esperienza costituzionale tedesca*, 2012.
- Andrea Francesco TRIPODI, *Informazioni privilegiate e statuto penale del mercato finanziario*, 2012.
- Raffaella RAMETTA, *Relazioni giuridiche tra patrimoni separati*, 2013.
- Roberto PESSI, Giuseppe SIGILLÒ MASSARA, *La riforma Fornero. Legge 28 giugno 2012, n. 92. Spunti di discussione*, 2013.
- Andrea Francesco TRIPODI, *L'elusione fraudolenta nel sistema delle responsabilità da reato degli enti*, 2013.
- Maria Novella MASULLO, *La connivenza. Uno studio sui confini con la complicità*, 2013.
- Angela DEL VECCHIO, Paola SEVERINO (a cura di), *Il contrasto alla corruzione nel diritto interno e nel diritto internazionale*, 2014.
- Livia SALVINI, Giuseppe MELIS (a cura di), *L'evoluzione del sistema fiscale e il principio di capacità contributiva*, 2014.
- Paolo TULLIO, *Il cumulo di incarichi in imprese concorrenti. Interlocking directorates*, 2014.

Collana Studi – II Serie

1. Giorgio MEO, Antonio NUZZO (diretto da), *Il testo unico sulle società pubbliche. Commento al d.lgs. 19 agosto 2016, n. 175*, 2016.
2. Raffaele FABOZZI, *Il bene “salute” tra potere organizzativo e tutele ordinarie*, 2016.
3. Angela DEL VECCHIO, Paola SEVERINO (a cura di), *Tutela degli investimenti tra integrazione dei mercati e concorrenza di ordinamenti*, 2016.
4. Antonio GULLO, Francesco MAZZACUVA (a cura di), *Ricchezza illecita ed evasione fiscale*, 2016.
5. Elisa SCAROINA, *Il delitto di tortura*, 2018.
6. Pietro PUSTORINO, *Movimenti insurrezionali e diritto internazionale*, 2018.
7. Alessia FARANO, *La responsabilità giuridica alla prova delle neuroscienze*, 2018.
8. Antonio LEANDRO, Giorgio MEO, Antonio NUZZO (a cura di), *Crisi transfrontaliera di impresa: orizzonti internazionali ed europei*, 2018.
9. Giancarlo MONTEDORO, *Il diritto pubblico tra ordine e caos*, 2018.
10. Enzo MOAVERO MILANESI, Giovanni PICCIRILLI, *Attuare il diritto dell’Unione europea in Italia. Un bilancio a 5 anni dall’entrata in vigore della legge n. 234 del 2012*, 2018.
11. Barbara DE DONNO, Livia VENTURA (a cura di), *Dalla benefit corporation alla società benefit*, 2018.
12. Roberto PESSI, *Il Diritto del lavoro e la Costituzione: identità e criticità*, 2019.

