

Il sapere giuridico è parte integrante della cultura di una società e per evolversi ha bisogno di una continua interazione con altri saperi. La “Biblioteca di cultura giuridica”, in questa prospettiva, raccoglie studi sul diritto e sulla giustizia che, nell’esame delle norme e delle possibili interpretazioni, mirano a cogliere gli interessi sottesi, le finalità perseguite, i valori in gioco, i riflessi nell’ordinamento giuridico e sul sistema economico, sociale e culturale.

Il volume nasce dall’esigenza, stimolata dal varo del nuovo codice della crisi di impresa e dell’insolvenza, di offrire ai professionisti e agli studiosi uno strumento per orientarsi nel complesso di valori, principii e fonti emergenti dalla regolazione dei rapporti di lavoro nel variegato contesto della crisi dell’impresa.

L’obiettivo comune consiste nel fornire un’analisi completa e approfondita delle questioni poste dalla intersezione delle controversie lavoristiche e previdenziali con le varie procedure di insolvenza previste dall’ordinamento. Il nuovo codice della crisi di impresa e dell’insolvenza reca alcune soluzioni innovative rispetto al difficile equilibrio tra tutela dei rapporti di lavoro e garanzie di efficiente gestione della crisi che coinvolga la parte datoriale; le prospettive di applicazione pratica suggeriscono scenari eterogenei e lo studio dell’esperienza maturata nella vigenza della legge fallimentare rappresenta un presupposto indefettibile per raccogliere le sfide lanciate dalle nuove norme.

All’opera hanno contribuito esperti (magistrati, avvocati, professori universitari) dei diversi ambiti del sapere giuridico.

ISBN 979-12-5965-193-8



9 791259 651938

€ 50,00



15

Lavoro e crisi d'impresa

A.D. DE SANTIS - A. PATTI

Biblioteca di cultura giuridica

diretta da Pietro Curzio

a cura di

ANGELO DANILO DE SANTIS - ADRIANO PATTI

LAVORO E CRISI D'IMPRESA

CACUCCI  EDITORE
BARI

Ginevra Ammassari

Fabrizio Aprile

Roberto Bellè

Elisa Bertillo

Guerino Biasucci

Simone Calvigioni

Pietro Capurso

Domenico Dalfino

Angelo Danilo De Santis

Gina Gioia

Alessandro Mineo

Adriano Patti

Leo Piccininni

Giuseppe Antonio Recchia

Collana

Biblioteca di cultura giuridica

diretta da Pietro Curzio

Comitato scientifico

Maria Acierno - Corte di cassazione
Giovanni Amoroso - Corte costituzionale
Valter Campanile - Avvocatura dello Stato
Valentina Canalini - Avvocato
Marina Castellaneta - Diritto internazionale, Università di Bari "A. Moro"
Luigi Cavallaro - Corte di cassazione
Antonello Cosentino - Corte di cassazione
Giorgio Costantino - Diritto processuale civile, Università "Roma tre"
Madia D'Onghia - Diritto del lavoro, Università di Foggia
Massimo Donini - Diritto penale, Università di Roma "La Sapienza"
Enrico Gabrielli - Diritto privato, Università di Roma "Tor Vergata"
Piero Gaeta - Procura generale Corte di cassazione
Massimo Luciani - Diritto costituzionale, Università di Roma "La Sapienza"
Marco Miletti - Storia del diritto medievale e moderno, Università di Foggia
Giancarlo Montedoro - Consiglio di Stato
Giandomenico Mosco - Diritto commerciale, LUISS "Guido Carli", Roma
Angelina-Maria Perrino - Corte di cassazione
Mattia Persiani - Diritto del lavoro, Università di Roma "La Sapienza"
Gaetano Piepoli - Diritto privato, Università di Bari "A. Moro"
Vincenzo Antonio Poso - Avvocato, Fondazione Giuseppe Pera
Lucia Re - Filosofia del diritto, Università di Firenze
Raffaele Sabato - Corte europea dei diritti dell'Uomo
Enrico Scoditti - Corte di cassazione
Silvana Sciarra - Corte costituzionale
Antonio Uricchio - Diritto tributario, Università di Bari "A. Moro", ANVUR
Manuel Virgintino - Avvocato, Consiglio Nazionale Forense
Attilio Zimatore - Diritto privato, LUISS "Guido Carli", Roma

I volumi pubblicati in questa Collana sono sottoposti a referaggio anonimo, con la sola eccezione di quelli caratterizzati dalla particolare autorevolezza scientifica o dalla specifica competenza dell'Autore nell'argomento trattato.

Biblioteca di cultura giuridica

————— 15 —————

a cura di

Angelo Danilo De Santis - Adriano Patti

LAVORO E CRISI D'IMPRESA

CACUCCI  EDITORE
BARI

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2023 Cacucci Editore - Bari

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

<http://www.cacuccieditore.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.

Indice

Angelo Danilo De Santis, Adriano Patti – Introduzione	13
---	----

CAPITOLO PRIMO

IL LAVORO SUBORDINATO

(*Roberto Bellè*)

1. Il rapporto di lavoro subordinato	15
2. Il lavoratore come titolare di un rapporto pendente e come creditore: le interferenze crescenti tra rapporti di lavoro subordinato e regolazione della crisi	24
3. La retribuzione	36
4. I diritti di rilievo previdenziale del lavoratore verso il datore di lavoro; il danno da mancato versamento delle retribuzioni	46
5. Le sanzioni, le indennità ed il risarcimento per licenziamento illegittimo: profili generali	49
6. (segue): il regime sanzionatorio dei licenziamenti per rapporti sorti anteriormente al <i>jobs act</i> soggetti alla disciplina comune	51
7. (segue): il regime sanzionatorio dei licenziamenti per rapporti sorti posteriormente al <i>jobs act</i> soggetti alla disciplina comune	53
8. (segue): licenziamenti soggetti alla disciplina comune e particolarità concorsuali	55
9. (segue): lo scioglimento dal rapporto successivamente all'apertura della liquidazione giudiziale e la sua disciplina speciale	60

CAPITOLO SECONDO

I CREDITI PREVIDENZIALI

(Alessandro Mineo)

1.	Premessa. Natura e funzione dei contributi previdenziali nei rapporti di lavoro subordinato	65
1.1.	Il principio di automaticità delle prestazioni	66
1.2.	La base imponibile contributiva	68
1.3.	Il soggetto passivo	72
1.4.	La prescrizione	74
1.5.	Le sanzioni civili	76
1.6.	Il regime dei privilegi e dell'azione revocatoria	78
2.	Il trattamento dei crediti contributivi e la transazione sui crediti contributivi (c.d. «Transazione previdenziale»)	79
2.1.	L'omologazione «coattiva» dei concordati preventivi e degli accordi di ristrutturazione	84
2.2.	Il procedimento	88

CAPITOLO TERZO

LA PROTEZIONE SOCIALE DEL LAVORATORE
PER L'INSOLVENZA DEL DATORE DI LAVORO

(Pietro Capurso)

1.	Le fonti della protezione sociale del lavoratore per l'insolvenza del datore di lavoro	91
2.	La natura giuridica delle prestazioni erogate dal fondo di garanzia	93
3.	Gli eventi protetti: insolvenza e mero inadempimento	95
4.	Rilevanza sociale del bisogno tutelato e limiti dell'intervento del fondo di garanzia	98
5.	Il procedimento amministrativo e la decadenza dell'azione giudiziaria	101
6.	La prescrizione del diritto	103
7.	L'intervento del Fondo di garanzia in presenza di condebitori solidali del datore di lavoro insolvente	104

8.	Intervento del Fondo di garanzia e trasferimento d'azienda. Le modifiche apportate con il Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza	106
9.	Destinazione del trattamento di fine rapporto al fondo di tesoreria e tutela del lavoratore	111
10.	La garanzia della posizione previdenziale del lavoratore	114

CAPITOLO QUARTO

IL LAVORO AUTONOMO

(Giuseppe Antonio Recchia)

1.	Le trasformazioni d'impresa e il variegato orizzonte dei rapporti di lavoro autonomo	117
2.	Lavoro subordinato, lavoro autonomo, impresa: una necessaria <i>actio finium regundorum</i>	121
3.	Il lavoro autonomo non imprenditoriale e l'apparato protettivo della l. 81/2017	126
4.	Il lavoro parasubordinato e la scissione tra collaborazioni coordinate ed etero-organizzate	129
5.	Le garanzie dei crediti da lavoro autonomo e il privilegio <i>ex art. 2751 bis c.c.</i>	132
6.	(segue) Il credito di rivalsa per l'imposta sul valore aggiunto	139
7.	La sorte dei rapporti di lavoro autonomo nel Codice della crisi d'impresa e della insolvenza	144

CAPITOLO QUINTO

LA TUTELA DEI CREDITI NELLA LIQUIDAZIONE GIUDIZIALE. L'ACCERTAMENTO DEL DIRITTO AL CONCORSO. LA RIPARTIZIONE COGNITORIA TRA GIUDICE DEL LAVORO E GIUDICE DEL CONCORSO

(Fabrizio Aprile)

1.	Considerazioni introduttive. Il credito da lavoro subordinato nel sistema dell'accertamento del passivo	151
2.	La verifica del credito da lavoro: la domanda	157

2.1. (Segue): la prova	161
2.2. (Segue): le eccezioni del curatore	167
2.3. (Segue): l'ammissione	173
3. Crediti «sensibili»: indennità sostitutiva del preavviso e t.f.r.	176
4. L'accertamento della subordinazione e della simulazione di rapporti di lavoro non subordinato	184
5. Il privilegio <i>ex art. 2751-bis</i> , n. 1, c.c.	187
5.1. (Segue): i rapporti «quasi subordinati»	191
6. Giudice del rapporto e giudice del concorso	194
6.1. (Segue): l'orientamento della giurisprudenza	196
6.2. (Segue): criticità e prospettive	199

CAPITOLO SESTO

LA CIRCOLAZIONE DELL'IMPRESA NELLE PROCEDURE CONCORSUALI

(*Leo Piccininni*)

1. Premessa di inquadramento. Trasferimento di impresa e tutela dei lavoratori nel diritto della crisi e dell'insolvenza	205
2. L'evoluzione della normativa italiana in materia fino all'emanazione del Codice della Crisi d'impresa e dell'insolvenza, nel solco del diritto dell'Unione Europea	208
3. Trasferimento di impresa e rapporti di lavoro nel sistema della legge fallimentare	214
3.1. Trasferimento di impresa nel fallimento	214
3.2. Trasferimento di impresa nel concordato preventivo ed in altre ipotesi	218
4. Le novità introdotte in materia dal Codice della crisi di impresa e dell'insolvenza	220
4.1. Trasferimento di impresa nella liquidazione giudiziale	224
4.2. Trasferimento di impresa nel concordato preventivo ed in altre ipotesi	228

CAPITOLO SETTIMO

IL LICENZIAMENTO NELLE IMPRESE SOGGETTE
A PROCEDURE DI CRISI*(Ginevra Ammassari)*

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | <i>Premessa.</i> L'azione di impugnativa del licenziamento e le forme di tutela applicabili | 235 |
| 2. | L'azione di impugnativa del licenziamento tra giudice del rapporto, giudice del concorso e tutela giurisdizionale differenziata. | 248 |
| 3. | La sorte dei rapporti di lavoro sotto la vigenza della legge fallimentare del 1942 | 262 |
| 4. | Licenziamento, recesso e risoluzione <i>ex lege</i> dei rapporti di lavoro nella liquidazione giudiziale | 270 |
| 5. | <i>(Segue)</i> e nel codice della crisi di impresa e dell'insolvenza. | 278 |

CAPITOLO OTTAVO

IL LICENZIAMENTO COLLETTIVO
NELLE PROCEDURE DI CRISI*(Elisa Bertillo)*

- | | | |
|-------|---|-----|
| 1. | <i>Premessa.</i> Il licenziamento collettivo intimato a seguito di procedure concorsuali. Il quadro normativo e giurisprudenziale antecedente al codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza | 287 |
| 1.1. | <i>Segue.</i> L'art. 189 del codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza | 292 |
| 2. | Il licenziamento collettivo nel codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza. L'ambito applicativo dell'art. 189, 6° comma: nozione e fattispecie di licenziamento collettivo | 295 |
| 2.1. | Il c.d. collocamento in mobilità | 298 |
| 2.2. | Il licenziamento collettivo per riduzione del personale | 299 |
| 2.2.1 | <i>Segue.</i> Il numero dei licenziamenti. Le più recenti pronunce della Corte di giustizia U.E. e della Corte di cassazione | 302 |
| 2.3. | Il licenziamento collettivo per cessazione dell'attività | 308 |

- 3. La procedura di licenziamento collettivo prevista dal Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza 309
- 4. Le tutele avverso il licenziamento illegittimo 311

CAPITOLO NONO

CONTINUAZIONE DELL'ATTIVITÀ DI IMPRESA IN CRISI
O INSOLVENTE E SORTE DEI RAPPORTI DI LAVORO

(Domenico Dalfino)

- 1. La salvaguardia dei livelli occupazionali nel (non del tutto compiuto) coordinamento tra diritto del lavoro e diritto delle procedure concorsuali 313
- 2. Il principio della permanenza del rapporto di lavoro in caso di apertura della liquidazione giudiziale, con o senza esercizio dell'impresa 317
 - 2.1. Il regime applicabile nel vigore della legge fallimentare 318
 - 2.2. Il regime introdotto dal c.c.i.i. 320
 - 2.3. Esercizio dell'impresa e affitto di azienda 328
- 3. La sorte dei rapporti di lavoro in caso di trasferimento d'azienda, tra procedure in continuità e procedure liquidative 334
- 4. La salvaguardia dei livelli occupazionali nel concordato preventivo 338
- 5. La continuità dei rapporti di lavoro nella procedura di composizione negoziata della crisi 342

CAPITOLO DECIMO

LA TUTELA DEI CREDITI DI LAVORO IN CASO DI
CONFISCA DI PREVENZIONE, DI SEQUESTRO E
CONFISCA PENALE

(Simone Calvigioni)

- 1. Delimitazione del tema di indagine 347
- 2. La sorte dei rapporti di lavoro in caso di sequestro dell'azienda: la disciplina del codice antimafia ed il relativo ambito di applicazione 348

3.	L'interruzione dell'attività e/o del rapporto lavorativo e la tutela dei crediti da lavoro	352
4.	<i>Segue</i> : la tutela dei crediti da lavoro. I presupposti per l'opponibilità del credito allo Stato confiscante	357
5.	<i>Segue</i> : Rapporti tra sequestro e confisca di prevenzione e procedure esecutive civili	366
6.	<i>Segue</i> : Il procedimento per la verifica dei crediti di cui al codice antimafia	368
7.	Rapporti tra confisca e fallimento (liquidazione giudiziale) nel codice antimafia	371
8.	Perimetro di applicazione delle disposizioni del codice antimafia	373
9.	Particolari strumenti di tutela dei crediti da lavoro in caso di sequestro e confisca dei beni del datore di lavoro	380

CAPITOLO UNDICESIMO

LA TUTELA LEGISLATIVA EUROUNITARIA
DEL LAVORATORE NELLA CRISI D'IMPRESA*(Gina Gioia)*

1.	Premessa	383
2.	La <i>lex fori concursus</i> e profili di diritto internazionale privato	384
3.	La tutela dei redditi del lavoratore	394
4.	La tutela del lavoratore nella circolazione concorsuale dell'azienda	398
5.	La ristrutturazione negoziata dell'azienda e il coinvolgimento dei lavoratori: informazione e tutela	404
6.	Considerazioni conclusive	411

Indice analitico a cura di Guerino Biasucci	413
---	-----

Introduzione

ANGELO DANILO DE SANTIS, ADRIANO PATTI

“Tanto tuonò che piovve!”

Dopo poco meno di cinque anni dalla pubblicazione della legge 19 ottobre 2017, n. 155 (di delega al Governo per la riforma delle discipline della crisi di impresa e dell’insolvenza), attuata dal decreto legislativo 12 gennaio 2019, n. 14 (Codice della crisi d’impresa e dell’insolvenza), successivamente integrato dal decreto legislativo 26 ottobre 2020, n. 147 e quindi modificato (a tacere di altri provvedimenti legislativi di misure urgenti) dal decreto legislativo 17 giugno 2022, n. 83 (in attuazione della direttiva UE 2019/1023 del Parlamento europeo e del Consiglio del 20 giugno 2019, riguardante i quadri di ristrutturazione preventiva, l’esdebitazione e le interdizioni, e le misure volte ad aumentare l’efficacia delle procedure di ristrutturazione, insolvenza ed esdebitazione), il 15 luglio 2022 è finalmente entrato in vigore il codice della crisi.

In questo lungo tempo di gestazione e di attesa (ma già si ipotizzano prossimi interventi ulteriormente modificativi e integrativi), il dibattito dottrinale e giurisprudenziale (quest’ultimo nella misura dei limiti interpretativi, in una prospettiva *de iure condendo*, consentiti da «un ambito di continuità tra il regime vigente e quello futuro»: Cass., sez. un., 24 giugno 2020, n. 12476, in *Fallimento*, 2020, 1526; Cass., sez. un., 25 marzo 2021, n. 8504, *ivi*, 2021, 1389) è stato vivace e propositivo, pur in una sorta di sospensione legata al «quando», e in qualche momento addirittura al «se», di una riforma tanto anelata dagli studiosi e dai professionisti, quanto non proprio auspicata, se non un po’ temuta dagli imprenditori.

Ebbene, nel solco di questo dibattito si pone quest’opera: essendo finalmente maturata la possibilità di ragionare *de iure condito* e venuto il tempo di “aprire l’ombrello” (per mantenere l’immagine evocativa della pioggia dopo i tuoni) ad un’analisi riflessiva, foriera di spunti interpretativi per gli studiosi, ma anche utile per gli operatori pratici, in una materia cruciale. Perché tale è quella dei rapporti di lavoro, peculiarmente connotata da principii e regole propri, nella delicata interferenza con «gli strumenti

di regolazione della crisi e dell'insolvenza e delle procedure di insolvenza» (art. 2, 1° comma, lett. *m-bis*, n, c.c.i.i.), dai contorni di sempre più ampia ed ambigua definizione, per una crescente liquidità, se non proprio evaporazione, dei principi della concorsualità, che è oggi arduo sistematizzare.

Lungi però dall'atteggiamento inattuale di chi si abbandoni ad uno scoraggiamento nostalgico, l'interprete e l'operatore professionale, a contatto con i problemi e le questioni concrete del mondo del lavoro e delle imprese, in continua evoluzione tecnologica e relazionale, non possono che raccogliere la sfida del cambiamento e della conseguente diversità di modulazione degli strumenti e degli istituti giuridici. Senza, tuttavia, smarrire mai il riferimento dei diritti dei lavoratori, che, se con la loro attività costituiscono essi stessi impresa, al tempo stesso sono titolari di una posizione giuridica soggettiva di natura non soltanto economica, ma meritevole di particolare protezione, per il riflesso sulla condizione personale e sociale, cifra della dignità di ogni lavoratore, a garanzia della possibilità, per sé e la propria famiglia, di un'esistenza libera e appunto dignitosa (art. 36, 1° comma, Cost.).

Nell'organizzare la trattazione della materia, abbiamo allora pensato di suddividere in due parti il piano dell'opera: una prima, attenta ai profili più squisitamente sostanziali, di inquadramento delle situazioni giuridiche soggettive originate da rapporti di lavoro, anche nei riflessi previdenziali, potenzialmente rilevanti nell'apertura di una procedura di crisi o di insolvenza datoriale, eventualmente preceduta da un percorso negoziale di trattativa e composizione, nonché di identificazione dei soggetti coinvolti dei rapporti; una seconda parte, di natura più processuale, dedicata all'analisi trasversale dei modi e delle forme delle tutele giurisdizionali delle situazioni soggettive, anche nella vicenda evolutiva dell'azienda, all'interno dei vari modelli di procedura di crisi e insolvenza previsti dall'ordinamento; senza perdere di vista i sempre più frequenti rapporti tra garanzie lavoristiche e misure ablativo-aziendali, temporanee o definitive, di prevenzione e penali, così come i profili transnazionali, per la stretta connessione operativa delle imprese in un'economia (almeno finora) più globalmente integrata.

Nel consegnare ora il volume alla stampa, vogliamo sinceramente ringraziare le Autrici e gli Autori, che volentieri hanno accettato di collaborare, per la disponibilità e la dedizione dimostrate nell'elaborare, in modo competente e approfondito, i contributi e nella cura del coordinamento reciproco. Altrettanto sinceramente vogliamo ringraziare, per la fiducia accordataci, Piero Curzio, direttore della Collana «Biblioteca di Cultura Giuridica», in cui si collocherà l'opera e l'Editore Cacucci.

Roma 28 settembre 2022

Biblioteca di cultura giuridica

diretta da Pietro Curzio

1. Pietro CURZIO (a cura di), *Diritto del lavoro contemporaneo*, 2019.
2. Renato RORDORF, *Magistratura giustizia società*, 2020.
3. Maria ACIERNO, Pietro CURZIO, Alberto GIUSTI (a cura di), *La Cassazione civile*, 2020.
4. Antonio Felice URICCHIO, Gianluca SELICATO (a cura di), *La fiscalità del turismo*, 2020.
5. Luigi CAVALLARO, Roberto Giovanni CONTI, *Diritto verità giustizia. Omaggio a Leonardo Sciascia*, 2021.
6. Leonardo TERRUSI, «Onde convenne legge per fren porre». *Dante e il diritto*, 2021.
7. Mattia PERSIANI, *La previdenza complementare*, 2022.
8. Mattia PERSIANI, *Diritto del lavoro. Altri saggi 2004-2021*, 2022.
9. Giorgio COSTANTINO (a cura di), *La riforma della giustizia civile*, 2022.
10. Paolo SPAZIANI, *I processualisti dell'“età aurea”. Romantici, martiri ed eroi della procedura civile*, 2022.
11. Franco GALLO, Antonio Felice URICCHIO (a cura di), *Tassazione dell'economia digitale tra imposta sui servizi digitali, global minimum tax e nuovi modelli di prelievo*, 2022.
12. Daniela BOLOGNINO, Harald BONURA, Angelo CANALE (a cura di), *La responsabilità per danno erariale*, 2022.
13. Giovanni AMOROSO, *Articolo 18 Statuto dei lavoratori. Una storia lunga oltre cinquant'anni*, 2022.
14. Angelina-Maria PERRINO, *Profili tributari del diritto concorsuale*, 2022.
15. Angelo Danilo DE SANTIS, Adriano PATTI (a cura di), *Lavoro e Crisi di Impresa*, 2022.

Serie “Breviter et dilucide”

1. Luigi CAVALLARO, *Una sentenza memorabile*, 2020.
2. Pietro CURZIO, *Il palazzo della Cassazione*, 2021.
3. Fabrizio AMENDOLA, *Covid-19 e responsabilità del datore di lavoro*, 2021.
4. Gabriella LUCCIOLI, *Dignità della persona e fine della vita*, 2022.