

Rischio economico e modelli di protezione del lavoro

*Contributo allo studio sulle tutele contro
i licenziamenti negli ordinamenti italiano e francese*

di

Claudia Ogriseg

Giuffrè Editore

Collana
ADAPT - FONDAZIONE

"Marco Biagi"

n. 14

INDICE SOMMARIO

Capitolo I

IL CONTENUTO ASSICURATIVO DEL CONTRATTO DI LAVORO SECONDO LE NORME INTERNAZIONALI

1.	Riflessioni interdisciplinari sul livello di protezione del lavoro sostenibile nel contesto europeo.	1
2.	Le prescrizioni internazionali: a) il principio di giustificazione necessaria e i giusti motivi di licenziamento nelle norme OIL e nella Carta Sociale Europea.	4
3.	<i>Segue:</i> b) la necessità di riconoscere al contratto di lavoro un contenuto assicurativo contro il rischio di cali di utilità del rapporto.	9
4.	<i>Segue:</i> c) il <i>moral hazard</i> e l'opportunità di garantire congrue sanzioni in caso di licenziamento illegittimo.	11
5.	Definizione dell'ambito d'indagine: la tutela della stabilità in caso di eventi pregiudizievoli per la redditività del contratto e la produttività del lavoratore.	12
6.	I possibili regimi di protezione dell'impiego compatibili con le prescrizioni internazionali: a) il meccanismo indennitario e la presunzione relativa di legittimità del licenziamento (individuazione esplicita della soglia di perdita attesa).	14
7.	<i>Segue:</i> b) l'utilizzo di regole o <i>standard</i> per definire i necessari presupposti di licenziamento e i vincoli legali all'attività del giudice (individuazione implicita della soglia di perdita attesa).	18
8.	<i>Segue:</i> c) i necessari strumenti sanzionatori e l'astratta assimilabilità tra reintegrazione, indennità risarcitoria e forme di riparazione dei pregiudizi.	21
9.	Come garantire al contratto forti contenuti assicurativi sostenibili per le imprese? L'opportunità di una comparazione tra Italia e Francia.	23

Capitolo II

**SISTEMI GIURIDICI E COPERTURA ASSICURATIVA OFFERTA
DAL CONTRATTO DI LAVORO FRANCESE E ITALIANO**

1. L'evoluzione dei sistemi giuridici francese e italiano a tutela del lavoro: a) dalla libertà di licenziamento ai controlli sull'abuso del diritto e sviamento di potere. 27
2. *Segue:* b) la comune previsione del principio di giustificazione necessaria del licenziamento e il riconoscimento al contratto di lavoro di un forte contenuto assicurativo. 34
3. Le analogie e le discontinuità degli eventi pregiudizievoli all'utilità del rapporto che giustificano il licenziamento secondo le leggi francese e italiana: a) il *motif économique* e i cali di redditività del contratto. 42
4. *Segue:* b) le ragioni economico-produttive-organizzative e i cali di utilità del rapporto. 47
5. *Segue:* c) le tecniche normative utilizzate nella definizione dei legittimi presupposti di licenziamento e l'apparente diversità di protezione nei due ordinamenti. 50
6. Il rafforzamento della copertura assicurativa prevista in occasione della nascita di un figlio o di una malattia: a) *l'impossibilité de maintenir le contrat* (quale requisito della riduzione di redditività del rapporto) e la durata della sospensione del contratto (quale limite per la temporanea riduzione di produttività). 53
7. *Segue:* b) la cessazione dell'attività (quale unico motivo oggettivo legittimo) e la definizione legale italiana dei periodi di compenso e congedo (quale limite della temporanea riduzione di produttività). 60
8. Le particolari protezioni del lavoro francesi e italiane in caso di sopravvenuta inidoneità fisica o professionale. 62
9. Le ulteriori intensificazioni della copertura assicurativa derivanti dalle comuni tutele alla sfera personale del lavoratore. 67
10. Le genericità dei disposti di legge italiano e francese e la sovrapposibilità del ruolo affidato al giudice nei due ordinamenti per l'individuazione degli eventi dannosi all'utilità del rapporto non assicurati . . . 70

Capitolo III

LE INDAGINI GIUDIZIALI SULL'EVENTO DANNOSO

1. Le indagini sull'evento dannoso e i limiti legali della copertura assicurativa del contratto di lavoro. 75
2. Le verifiche sulle cause del calo di utilità attesa e la qualificazione del motivo di licenziamento: a) la regola francese della *cause première et déterminante*. 77
3. *Segue:* b) l'insufficienza di risultati quale indice di una riduzione circa l'utilità attesa dalla prosecuzione del rapporto. 79

4.	Le indagini sulla gravità dei cali alla redditività del contratto e i criteri giurisprudenziali elaborati per soppesare la serietà del motivo di licenziamento: a) la valutazione datoriale di gravità dell'evento e lo svuotamento del significato limitativo delle norme sul licenziamento.	82
5.	<i>Segue:</i> b) profili critici.	85
6.	<i>Segue:</i> c) speculazioni sull'incostituzionalità del progetto legislativo francese volto a definire tassativamente la <i>cause originelle</i> del licenziamento.	87
7.	<i>Segue:</i> d) la stima del giudice circa la gravità dell'evento dannoso.	93
8.	<i>Segue:</i> e) profili critici.	97
9.	<i>Segue:</i> f) l'irrilevanza della gravità dell'evento dannoso e i cambiamenti tecnologici.	100
10.	Le indagini sulle cause dei cali alla produttività attesa del lavoratore. . .	102
11.	Gli accertamenti sull'effettività dell'impedimento fisico, giuridico e professionale: le certificazioni mediche e gli oggettivi criteri utilizzati per accertare l'effettività della perdita di professionalità.	103
12.	Le indagini sulla gravità dell'evento e i criteri giurisprudenziali elaborati per soppesare la serietà del motivo di licenziamento: a) la predeterminazione del periodo di assenza coperto da tutela e i criteri di valutazione prognostica dei disagi organizzativi nell'ordinamento italiano.	107
13.	<i>Segue:</i> b) il <i>trouble objectif</i> all'organizzazione e le esigenze di sostituzione quali indici di serietà dell'impedimento temporaneo.	110
14.	<i>Segue:</i> c) profili critici.	113
15.	Considerazioni sulla legittimità delle indagini sulla gravità dell'evento dannoso (<i>cause originelle</i>) e sulla necessità di controllare la causa immediata del provvedimento.	114

Capitolo IV

**LE INDAGINI GIUDIZIALI SULLA CAUSA IMMEDIATA
DEL LICENZIAMENTO**

1.	Le indagini sulle decisioni organizzative antecedenti il licenziamento (<i>élément matériel ou cause immédiate</i>) e i limiti legali all'individuazione dei confini assicurativi del contratto.	117
2.	Le verifiche sul legame di consequenzialità tra la concreta riorganizzazione e l'evento dannoso: a) la soppressione del posto in organico quale indice di effettività e non pretestuosità	119
3.	<i>Segue:</i> b) profili critici.	121
4.	<i>Segue:</i> c) la sostituzione di lavoratori quale indice di legittimità ossia la computabilità del costo-opportunità derivante dal mancato utilizzo di lavoratori meno costosi.	124
5.	<i>Segue:</i> d) il <i>refus de modification du contrat</i> ossia la computabilità del costo-opportunità per la mancata modifica del contratto.	126

6.	<i>Segue:</i> e) il diritto di rifiutare importanti variazioni della quantità della prestazione e la nullità di accordi de-professionalizzanti	129
7.	Le verifiche sul legame di causalità tra la concreta riorganizzazione e il provvedimento di licenziamento: a) i contenuti dell'obbligo di <i>reclassement</i> previsti per legge ed elaborati dalla giurisprudenza francese	133
8.	<i>Segue:</i> b) la computabilità dei costi-opportunità di addestramento e formazione per incarichi alternativi nell'ordinamento francese	139
9.	<i>Segue:</i> c) i contenuti dell'obbligo di <i>repêchage</i> elaborati dalla giurisprudenza italiana e previsti per legge.	140
10.	Le verifiche sulla correttezza "sociale" del provvedimento di licenziamento: a) il rispetto dell' <i>ordre des licenciements</i> ossia il vincolo legale alla computabilità del costo-opportunità per mancato utilizzo del lavoratore "socialmente" e "professionalmente" più forte nell'ordinamento francese.	143
11.	<i>Segue:</i> b) i profili critici dell'estensione giurisprudenziale dei criteri di scelta previsti per i licenziamenti collettivi nell'ordinamento italiano	146
12.	Considerazioni sulla legittimità degli indici utilizzati nelle indagini della <i>cause immédiate</i> del licenziamento.	148

Capitolo V

RIMEDI CONTRO I LICENZIAMENTI INGIUSTIFICATI E INCERTEZZA DEL DIRITTO

1.	La forte assimilabilità dei rischi esclusi dalla copertura implicita offerta dal contratto di lavoro nell'ordinamento francese e in quello italiano e l'opportunità di indagare i rispettivi sistemi sanzionatori.	153
2.	I rimedi contro i licenziamenti ingiustificati: a) il doppio binario sanzionatorio francese e l'ineffettività del meccanismo di alternativa tra tutele reali e pecuniarie.	155
3.	<i>Segue:</i> b) l'evoluzione giurisprudenziale francese sulle conseguenze della nullità del provvedimento intimato in violazione di norme di legge (divieti di licenziamento per il lavoratore malato e genitore)	158
4.	<i>Segue:</i> c) l'efficace sequenza complessa di rimedi reali e pecuniarie garantita in Francia ai <i>salariés protégés</i>	160
5.	<i>Segue:</i> d) il doppio binario sanzionatorio italiano e i due meccanismi di alternativa tra tutele reali e pecuniarie	163
6.	<i>Segue:</i> e) le conseguenze sanzionatorie in caso di violazione dei divieti di licenziamento italiani per il lavoratore malato e genitore	168
7.	Analogie e discontinuità tra sistemi e nei rispettivi dibattiti nazionali sulla rigidità dei regimi di protezione del lavoro	170
8.	I progetti di riforma finalizzati a ridurre l'incertezza sui rischi non assicurati: a) le proposte italiane e francesi di fiscalizzazione dei regimi di protezione del lavoro	175
9.	<i>Segue:</i> b) la proposta italiana di incentivazione dell'accordo economico tra le parti per la cessazione del rapporto.	180

10. Conclusioni: l'insicurezza giuridica sull'estensione della copertura assicurativa e la crisi dei rimedi reali nei dibattiti nazionali sulle politiche di <i>flexicurity</i>	181
<i>Bibliografia</i>	193
<i>Elenco delle abbreviazioni</i>	213