



Valutazioni sul Disegno di legge 3249

Nessuno può negare il presupposto da cui nasce la necessità di una riforma del lavoro e cioè il vero e proprio disastro compiuto dalle leggi che si sono succedute dalla fine degli anni 80 e poi con sempre maggiore velocità a partire dal 1997 con il cosiddetto pacchetto Treu, e poi la riforma dei contratti a tempo determinato del 2001, la legge Biagi del 2003, il collegato lavoro del 2010 e il famigerato "art.8" del 2011 per arrivare al cd Salva Italia del 2012 che imponendo l'età pensionabile più alta d'Europa ha definitivamente bloccato ogni possibile turnover (e questo per citare solo i provvedimenti principali voluti dalle forze che oggi sostengono il Governo). Si è infatti deciso di condannare le ultime due generazioni alla precarietà assoluta togliendo loro ogni prospettiva di una costruzione di una "vita libera e dignitosa". E le si è usate per impoverire di salario e diritti i lavoratori già nel mercato, spingendo così l'imprenditoria italiana a competere sempre più sul costo del lavoro e la disciplina di fabbrica abbandonando ogni seria innovazione di prodotto o processo e ogni politica industriale e di ricerca. E da ciò è conseguito il progressivo e inarrestabile tracollo contemporaneo della capacità produttiva del paese, dei consumi e della democrazia nel suo insieme che era stata disegnata dalla Carta proprio fondandola sulla capacità di sorveglianza ed espansione della stessa ad opera delle lavoratrici e dei lavoratori. In questo quadro sarebbe stata invece necessaria una riforma che davvero mettesse fine al dilagare della precarietà (consentendo ai lavoratori una cornice di diritti condivisi da cui ripartire per la riconquista della dignità del

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

lavoro con rinnovate regole sulla loro capacità di effettiva rappresentanza) e che finalmente tendesse all'universalizzazione del riconoscimento del diritto ad un reddito per consentire una vita libera e dignitosa anche a tutti i non occupati (all'interno di una rinnovata capacità del pubblico di orientare lo sviluppo nell'economia reale privilegiando ricerca, sviluppo di qualità e progressiva conversione ecologica).

Dopo aver letto il Disegno di legge 3249, meglio noto come "Riforma Monti - Fornero", la prima considerazione generale che emerge è che si tratta di una riforma profondamente ingiusta che quindi non consente a nessuno che davvero abbia a cuore le premesse da cui è partita di essere "complice" della stessa, noi non lo siamo e non lo saremo.

1.

Ed infatti dapprima rileviamo come rimanga pressoché intatto l'immane supermarket della precarietà disegnato dal Dlgs 276/2003 semplicemente prevedendosi un'ipotesi di parziale trasferimento di precariato dal lavoro (finto) autonomo al lavoro subordinato (finto) a termine. Ed infatti la decisione di rendere possibile la copertura del posto di lavoro più stabile immaginabile con contratti a termine o in somministrazione accendibili in assenza di qualsivoglia "esigenza di carattere tecnico, produttivo, organizzativo o sostitutivo" purché di durata non superiore a "sei mesi" (che però possono comunque in assenza di proroga proseguire per altri "50 giorni" senza dar luogo a conversione) ci esenta dal valutare più nel dettaglio la cosmesi operata su alcuni altri istituti della cosiddetta "flessibilità in entrata", che per altro una lettura sincera dei dati ci dice che è anche e soprattutto una "flessibilità in uscita" essendo una minoranza i contratti precari che divengono autonomamente stabili. Se poi si pone mente che non è stata abrogata la previsione del comma 8 dell'art. 10 del Dlgs 276/2003 per cui "sono esenti da limitazioni quantitative i contratti a tempo determinato di durata non superiore ai sette mesi" e non è stata introdotta alcuna norma di salvaguardia analoga a quella prevista per l'apprendistato all'art. 5 (che impone come "l'assunzione di nuovi apprendisti è subordinata alla prosecuzione del rapporto di lavoro al termine del periodo di apprendistato, nei trentasei mesi precedenti la nuova assunzione, di almeno il 50 per cento

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma

tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

degli apprendisti dipendenti dallo stesso datore di lavoro"), ciò significa che al momento di eventuale entrata in vigore della presente normativa un datore di lavoro, del tutto legittimamente, potrà costruire la propria intera forza lavoro su contratti precari purché ogni sei mesi li sostituisca (utilizzando i "50 giorni" di sfioramento graziosamente concessi per il passaggio delle consegne e una breve formazione che gli uscenti dovranno fornire agli entranti). Esattamente come la legge 247/2007 nell'introdurre il limite dei "36 mesi" massimi nell'utilizzazione dello stesso lavoratore a termine ad opera del medesimo datore non ha pacificamente prodotto nessuna stabilizzazione bensì solo una ulteriore "precarizzazione del precariato" con sostituzione della forza lavoro non appena giunta al suo limite di "scadenza", ugualmente l'unico esito della attuale riforma Fornero - non appena andrà davvero a regime - è accorciare ulteriormente la scadenza del prodotto lavoro a solo sei mesi (ancorché graziosamente consumabile pure nei 50 giorni successivi). Non a caso le richieste della Confindustria, al netto dell'inevitabile gioco delle parti, riguardano essenzialmente una partita emendativa che tolga il modesto maggior costo del lavoro subordinato a termine acausale (che per altro non finisce nelle tasche dei precari), che allunghi di qualche mese la durata solo semestrale del turn over (che potrebbe qua e là costare qualche sbaglio o qualche eccessiva fatica nel trovare il sostituto giusto in così poco tempo), e che ammorbidisca la disciplina sulle false partite Iva in quanto riferentisi a quelle maggiori professionalità (del tutto minoritarie) che non si consumano in sei mesi e la cui integrale "spremitura a freddo" necessita di qualche anno. A questo gioco emendativo non partecipiamo. Se si vuole un mercato del lavoro più giusto (e che al contempo rilanci lo sviluppo) il primo necessario passo è strappare questo testo e ricominciare. Nel curioso dibattito mass mediatico italiano si prova a distinguere tra una flessibilità buona ed una cattiva; noi non abbiamo ben compreso cosa ciò significhi ma se proprio dobbiamo inserire una distinzione potremmo dire che vi è una "flessibilità cattiva" ovverosia quella causata da un sistema produttivo che non sa puntare sulla valorizzazione del lavoro ma solo sul suo basso costo e la sua ricattabilità, ed una "flessibilità pessima" e cioè quella di un legislatore che - invece di contrastare ciò - frantuma e riduce ancora più questa naturale tendenza del sistema produttivo italiano ed è proprio quella che si è perseguita con

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

decenni di pessime leggi e che quest'ultima si appresta a portare al punto massimo.

2.

Ma l'aspetto ancora più sconcertante è che questo oggettivo arretramento della normativa di contrasto alla precarietà viene usata quale contropartita per precarizzare quei rapporti che ancora avevano una parvenza di stabilità. Come indicano tutti gli studi l'imprenditoria in Italia patisce gravemente: una burocrazia (comprendendosi in essa anche le crescenti ed improprie prerogative assegnate alle cd "parti sociali") lenta e oscura che non difende l'interesse del pubblico ma è oggettivamente incentivo a diffusissime pratiche corruttive; una disciplina regolamentare di incerta fonte e continuamente cangiante che impedisce programmazioni a medio e lungo termine; politiche attive del lavoro scarse e gestite privatisticamente in modo assai opaco da enti bilaterali costosi e privi di controllo ed effettiva rappresentatività; una capillare presenza della malavita organizzata; una cronica assenza di infrastrutture materiali ed immateriali; un insufficiente ruolo del pubblico nella ricerca e nella formazione; una classe forense in larga parte impreparata e troppo spesso attenta solo alla cura delle proprie posizioni; una giustizia civile che non consente la rapida risoluzione delle controversie e il recupero dei crediti; l'inaccettabile ritardo dello Stato e degli Enti pubblici nel tenere fede ai propri impegni di spesa; un sistema bancario collusivo ed arretrato con elevati costi e nessuna competenza nel discernere tra investimenti produttivi da sostenere e investimenti speculativi da rigettare (accadendo puntualmente che le richieste di mutuo per i primi siano respinte e per i secondi subito accolte, soprattutto se arriva la telefonata giusta). Ed a ciò ovviamente si aggiunge la crisi delle imprese che hanno quale unico o prevalente sbocco il mercato interno stante il progressivo crollo del potere d'acquisto delle famiglie. Questi temi potevano e dovevano essere al centro del dibattito. Ed invece nella riforma (e nelle altre proposte dal Governo) di ciò non vi è quasi traccia, preferendosi sostenere come il problema del mercato del lavoro italiano, e la causa degli scarsi investimenti stranieri, sia l'eccessiva "rigidità in uscita". Al riguardo ci limitiamo a ricordarvi come l'OCSE (certo non un'organizzazione tacciabile di pregiudizio ideologico contro le ricette del Governo Monti) ha formulato indici sulla c.d. rigidità

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

in uscita da cui si evince che se l'Italia dovesse adeguarsi agli standards europei dovrebbe rendere più difficili i licenziamenti, e non più facili. Tali indici, infatti, collocano attualmente l'Italia (indice dell'1.77) ben al di sotto della media europea: appena sopra alla Danimarca (1.63), comunemente presentata come campione di flessibilità (e con "ammortizzatori sociali" incomparabili con quelli italiani) e ben al di sotto non solo di tutti gli altri paesi del nord Europa (Germania in testa: 3.00), ma anche di molti paesi dell'est (come l'Ungheria, la Repubblica Ceca e la Polonia, rispettivamente 1.92, 3.05 e 2.06). A ciò si può aggiungere come oltre la metà degli stati europei – lo ribadiamo vista l'imponente opera di disinformazione operata da mesi dai maggiori mezzi di comunicazione nazionali – prevedono l'istituto del reintegro innanzi a licenziamenti ingiustificati. Ebbene quanto agli esiti della riforma, riteniamo che basti l'efficace e corretta sintesi fatta dal senatore Monti sugli effetti del nuovo art. 18: "l'ipotesi di reintegro contemplata nel Ddl lavoro e' una fattispecie estrema e improbabile" (da il sole 24 ore del 5.4.2012). A ciò infine basta aggiungere come l'estensione della normativa ai licenziamenti collettivi renderà di fatto in tali casi sempre e comunque esclusa la strada della reintegrazione, rimanga immodificata la pressoché inesistente tutela per i licenziamenti ingiustificati nella piccola impresa, e che venga sterilizzato il meritorio tentativo di parte della giurisprudenza di trovare un'interpretazione dell'art. 32 del collegato lavoro costituzionalmente orientata al fine di cercare il più possibile di far coincidere il "danno del lavoratore" precario ingiustamente cacciato dall'azienda con quello effettivo da egli patito a causa della lunghezza del processo. Ogni parlamentare e ogni forza politica e sindacale può e deve decidere, ciò che davvero però non può fare è sostenere che questo disegno di legge sia una "mediazione ragionevole", trattandosi di una davvero inedita macelleria sociale che porterà ad un immediato e clamoroso balzo del numero dei licenziati (nel migliore dei casi sostituiti da contratti a termine "acausali" di sei mesi).

3.

Se è possibile infine ancor più cocente è la delusione leggendo la riforma dei cd "ammortizzatori sociali", da cui davvero emerge come la tutela e il rilancio di ciò che resta del

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 – 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

sistema industriale produttivo del paese e del lavoro stabile e dignitoso non solo non è considerato un valore da difendere ma al contrario un obiettivo da abbattere. La proposta eliminazione della indennità di mobilità per i lavoratori licenziati collettivamente significa non solo una drastica riduzione del periodo di sostegno ma il passaggio da una tutela posta a difesa dello status di lavoratore ad una elargizione di una modesta somma di denaro per dodici mesi (fino a 18 per gli ultracinquantacinquenni) a chi, ormai disoccupato, viene lasciato nel libero mercato del lavoro per "incoraggiarlo" o, meglio, "costringerlo" ad abbassare le sue pretese, anche minime, per ricercare una nuova occupazione. Pretesa evidenziata con chiarezza dall'art 62 che prevede come il lavoratore decada da ogni trattamento qualora *"non accetti una offerta di un lavoro inquadrato in un livello retributivo non inferiore del 20 per cento rispetto all'importo lordo dell'indennità cui ha diritto"*. Attenzione; non inferiore del 20 per cento rispetto alla precedente retribuzione ma rispetto *"all'importo lordo dell'indennità"* che a sua volta è già (si veda art. 24) pari *"al 75 per cento"* della retribuzione e a cui si applica una ulteriore *"riduzione del 15 per cento dopo i primi sei mesi di fruizione"* e una ulteriore *"del 15 per cento dopo il dodicesimo mese di fruizione"*. Insomma un lavoratore licenziato che percepiva 1.000 euro decadrà dal trattamento qualora non accetterà un impiego per una retribuzione pari a €.433 lordi e ciò del tutto a prescindere da che tipo di attività di tratti e con quale orario purché il posto di lavoro sia *"raggiungibile mediamente in 80 minuti con i mezzi di trasporto pubblici"* che con il ritorno a casa fanno 160 minuti e cioè 3 ore solo di viaggio giornaliero casa/lavoro per poco più di 300 euro netti al mese. Una ferocia "workferistica" a cui non era giunto neppure Sacconi, non a caso accompagnata dal permanere dal requisito di accesso al trattamento di sostegno al reddito di *"due anni di assicurazione e almeno un anno di contribuzione nel biennio precedente l'inizio del periodo di disoccupazione"* (art.23), che lascia così ancora una volta l'Italia l'unico Stato europeo (con la non commendevole né casuale compagnia di Grecia e Bulgaria) a non prevedere forme universali di sostegno al reddito.

Ma a ciò va aggiunto come venga altresì eliminata la Cassa Integrazione in caso di cessazione dell'attività. In tali casi ciò che la storia italiana della "riconversione" produttiva ci ha

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

Insegnato è che solo la lotta dei lavoratori è riuscita a salvare dalla speculazione grandi insediamenti produttivi, vero e proprio patrimonio comune del paese e delle comunità locali su cui insistono. Da domani i lavoratori intesi come comunità unita e come risorsa comune per tutelare e rilanciare il sistema produttivo in crisi non ci saranno più. Ci saranno solo licenziati ciascuno a casa propria (per chi ancora ce l'ha) con l'“aspi” a calare e per pochi mesi. Non di “riforma” degli ammortizzatori sociali, dunque, il Governo dovrebbe parlare, ma di ritorno a liberali meccanismi assicurativi che di equo, secondo principi di giustizia sociale contenuti della Carta costituzionale, nulla hanno.

USB - Unione Sindacale di Base
con la collaborazione del Forum Diritti Lavoro

17 Aprile 2012

- Seguono allegati -

Allegato 1 - Tipologie contrattuali

Allegato 2 - Disciplina in tema di flessibilità in uscita e tutele del lavoratore

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 – 00185 - Roma

tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

Allegato 1

CAPO II - Tipologie contrattuali

Da anni ormai si discute a tutti i livelli ed in tutti gli ambiti, sindacali, politici e più strettamente giuridici, sulla necessità di riscrivere le regole del mercato del lavoro, nella direzione del superamento del dualismo esistente, tra le forme tipiche e garantite (per la verità sempre di meno...) del lavoro tradizionale, a tempo pieno ed indeterminato, e le tipologie contrattuali "atipiche", assistite da minori garanzie, e in alcuni casi del tutto prive di tutela.

Nella presente legislatura (XVI) sono numerose le proposte di legge che hanno prefigurato gli strumenti ed i percorsi possibili di tale superamento. Tra gli altri il n. 1481, primo firmatario sen. Ichino, il n. 2000, primo firmatario sen. Nerozzi, e il n. 2630, primo firmatario on. Madia.

Il Disegno di legge presentato dal Governo, recante "disposizioni in materia di riforma del mercato del lavoro in una prospettiva di crescita", nonostante le intenzioni dichiarate di lotta alla precarietà, non incide sulla materia se non in maniera del tutto marginale, contraddittoria e complessivamente negativa.

- Nel dettaglio:

Art. 3 (Contratti a tempo determinato)

La nuova formulazione proposta dal Governo del primo comma dell'art. 1 D. Lgs. 368/01, afferma che "il contratto di lavoro subordinato a tempo indeterminato costituisce la forma comune di rapporto di lavoro". La formula ripete la definizione contenuta nella Direttiva 2008/104/Ce del Parlamento Europeo e del Consiglio del 19 novembre 2008 relativa al lavoro tramite agenzia interinale - già recepita nel nostro ordinamento con il Decreto Legislativo 2 marzo 2012, n. 24 - non è nel contenuto per nulla innovativa, atteso che già ora la norma di cui si propone la sostituzione sancisce che "Il contratto di lavoro subordinato è stipulato di regola a tempo indeterminato" (art. 1 c. 01 D. Lgs. 368/01). Anzi, a ben vedere, l'espressione "di regola" appare senz'altro più efficace, e meriterebbe di essere mantenuta.

L'introduzione del comma 1 bis rappresenta invece un pericolosissimo arretramento, un vero e proprio *vulnus* nell'impianto normativo che regola la materia, poiché tale norma, se approvata, per la prima volta consentirebbe, in sede di prima assunzione a tempo determinato purché non superiore a sei mesi, la stipula di un contratto privo di causale. Il suddetto limite di sei mesi è previsto per l'assunzione del lavoratore a tempo determinato, per la prima volta da parte di ciascun datore di lavoro, consentendo a quest'ultimo di reiterare l'assunzione priva di causale all'infinito con altri soggetti, ciascuno dei quali potrà vedersi assumere con tale modalità senza alcun limite, purché il datore di lavoro sia ogni volta diverso dal precedente. Come se non bastasse, la previsione in questione viene estesa all'ipotesi della prima missione di un lavoratore nell'ambito di un contratto di somministrazione a tempo determinato.

Rimane il limite temporale dei 36 mesi massimi tra i medesimi soggetti, introdotto dalla legge 247/2007, e che subirebbe la sola modifica della inclusione nel computo anche dei periodi di prestazioni fornite in regime di somministrazione per il medesimo datore di lavoro, in qualità di utilizzatore (ma non per i lavoratori legati alla agenzia di somministrazione da un contratto a tempo indeterminato).

Le altre modifiche proposte in materia di c.t.d. risultano, rispetto all'impianto generale, del

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

tutto marginali, e peraltro in evidente contrasto tra loro: da una parte aumenta l'intervallo necessario tra un contratto e l'altro, portato da 10 a 60 giorni e da 20 a 90 giorni, a seconda che il contratto a termine abbia avuto una durata inferiore o superiore a 6 mesi, dall'altra aumenta il periodo durante il quale la prosecuzione del rapporto oltre la scadenza del termine, non comporta la conversione a tempo indeterminato: da 20 giorni a 30 e da 30 a 50, a seconda che il contratto a termine sia durato meno o più di 6 mesi).

Alla luce di quanto sopra il giudizio sulle modifiche proposte in materia di c.t.d. non può che essere complessivamente negativo.

Art. 4 (Contratto di inserimento)

Vengono abrogati gli articoli da 54 a 59 del Dlgs 276/2003, che disciplinavano la figura del contratto di inserimento. La eliminazione di tale tipologia contrattuale appare di per sè condivisibile, anche se poi diventa strumentale alle non condivisibili modifiche della disciplina dell'apprendistato, di cui si dirà.

Art. 5 (Apprendistato)

L'eliminazione del contratto di inserimento finisce per fornire la giustificazione alla proposta modifica del rapporto numerico tra apprendisti e lavoratori a tempo indeterminato, dall'1 a 1, previsto dal testo unico sull'apprendistato approvato con il Decreto legislativo n. 167/2011, al 3 a 2 che prevede la proposta di riforma. A tale discutibile disposizione, si aggiunge quella che per i primi 36 mesi dall'entrata in vigore della legge, riduce dal 50 al 30% la percentuale di rapporti di apprendistato da stabilizzare per poter continuare ad assumere con tale tipologia contrattuale.

Tali modifiche, se approvate, avrebbero l'inevitabile, e forse unico, effetto di rendere più "appetibile" l'utilizzo di tale istituto, senza consentire un efficace controllo sull'utilizzo fraudolento di questa tipologia contrattuale.

Giudizio negativo.

Art. 6 (lavoro a tempo parziale)

Modifiche pressoché insignificanti, salva la previsione per il lavoratore che abbia prestato il consenso alla clausola elastica, la facoltà di revocare tale disponibilità, ricorrendo le situazioni previste dall'articolo 10, primo comma, dello Statuto dei lavoratori, dall'articolo 12-bis del d.lgs. n. 61/2000 ovvero dai contratti collettivi.

Art. 7 (Lavoro intermittente)

Anche qui, modifiche del tutto marginali, salvo l'eliminazione del limite d'età (art. 34 comma 2 Dlgs 276/2003). Se di lotta alla "cattiva precarietà" si trattasse davvero, un segnale potrebbe e dovrebbe venire non dalla semplice modifica, ma dalla definitiva e totale eliminazione dell'istituto in questione, come aveva fatto la Legge 24 dicembre 2007, n. 247, prima che fosse reintrodotta dall'art. 39 comma 11 del decreto legge 25 giugno 2008 n. 112, conv. nella legge n. 133/2008.

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 – 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

Art.8 (Lavoro a progetto)

Il Disegno di legge in esame apporta alcune modifiche alla disciplina del lavoro a progetto contenuta negli artt. 61/69 del Dlgs. 276/2003. Viene eliminato ogni riferimento al "programma o fase di esso", rimanendo il progetto l'unico possibile elemento qualificante e legittimante del contratto. Il quale progetto, viene affermato esplicitamente (art. 61 comma 1 nella nuova formulazione), "...deve essere funzionalmente collegato a un determinato risultato finale e non può consistere in una mera riproposizione dell'oggetto sociale del committente" e "...non può comportare lo svolgimento di compiti meramente esecutivi e ripetitivi" la cui individuazione è demandata alla contrattazione collettiva.

Il secondo comma dell'art.67 viene riscritto e contiene non significative specificazioni in ordine alla facoltà di recesso delle parti, salva la limitazione della facoltà del datore del lavoro di recedere dal contratto prima della realizzazione del progetto, se non per giusta causa.

Interessanti le disposizioni che riguardano l'art.69, il cui primo comma rimane sostanzialmente identico (con la sola eliminazione delle parole "programma o fase di esso") ma del quale si fornisce l'interpretazione autentica, nel senso che "...l'individuazione di uno specifico progetto costituisce elemento essenziale di validità del rapporto di collaborazione coordinata e continuativa, la cui mancanza determina la costituzione di un rapporto di lavoro subordinato a tempo indeterminato". Precisazione opportuna, ma che non risolve del tutto il contrasto giurisprudenziale già formatosi a questo proposito, circa la natura di presunzione assoluta o relativa della fattispecie e dunque della possibilità per il datore di lavoro di essere ammesso alla prova contraria. Se l'interpretazione deve ritenersi nel senso della impossibilità della prova contraria, e quindi della natura di presunzione assoluta della norma, il giudizio può essere positivo: si tenga presente che la relazione illustrativa al ddl contiene l'affermazione secondo cui "la mancata individuazione del progetto determina ipso facto la trasformazione del rapporto di collaborazione coordinata e continuativa in rapporto di lavoro subordinato".

Il secondo comma dell'art.69 viene riscritto, e contiene una "presunzione relativa circa il carattere subordinato del rapporto di lavoro, qualora l'attività esercitata dal collaboratore sia analoga a quella prestata dai lavoratori dipendenti dall'impresa committente, salve le prestazioni di elevata professionalità" (così la relazione). Anche in questo caso la definizione di tali prestazioni è demandata alla contrattazione collettiva.

Le disposizioni sopra esaminate risolvono positivamente alcune problematiche relative all'utilizzazione fraudolenta dell'istituto in questione, ma non colgono in alcun modo l'obiettivo del superamento del dualismo, che altre proposte tentano di realizzare ponendo attenzione, più che all'oggetto della prestazione, alla condizione soggettiva del lavoratore (monocommittenza, inserimento strutturale nell'azienda e/o sostanziale dipendenza economica attraverso la percezione della maggior parte del reddito dal rapporto, retribuzione annua inferiore ad una soglia significativa (40.000 proposta Ichino - 30.000 proposta Nerozzi).

Per questo motivo il giudizio sulla proposta di revisione dell'istituto è negativo, perché non coglie nel segno e affossa definitivamente le ipotesi di riformare a fondo tale tipologia contrattuale.

Articolo 9 (Altre prestazioni lavorative rese in regime di lavoro autonomo)

Si propone di aggiungere all'art. 69 del Dlgs. 276/2003, l'art. 69 bis, ove si preveda, con riferimento alle altre prestazioni lavorative rese in regime di lavoro autonomo, una presunzione semplice (fino a prova contraria da parte del committente), nel senso che "... tali prestazioni sono da considerarsi rapporti di collaborazione coordinata e continuativa qualora ricorrano almeno due dei seguenti presupposti: che la durata della collaborazione sia superiore a sei

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

mesi nell'arco di un anno solare; che il ricavo dei corrispettivi percepiti dal collaboratore nell'arco dello stesso anno solare superi la misura del 75%; che il prestatore abbia la disponibilità di una postazione di lavoro presso il committente" (così la relazione).

La conseguenza consisterebbe nella applicazione integrale al rapporto della disciplina prevista per il contratto a progetto, ivi compreso il regime sanzionatorio previsto dall'art. 69. Si presumerebbe cioè (ma il committente potrebbe provare il contrario) che si tratti di una collaborazione coordinata e continuativa, come tale illegittima (e automaticamente trasformata in rapporto di lavoro subordinato) se priva di uno specifico progetto.

La novità è di per sé positiva, ma valga quanto osservato con riferimento all'art. 8: il riscontro di questi presupposti dovrebbe portare direttamente al riconoscimento della natura subordinata del rapporto, sia nella ipotesi di un contratto a progetto che in quella di un rapporto a partita IVA.

Viene inoltre prevista una norma di interpretazione autentica dell'art. 61, comma 3, del d.lgs. 267/2003, "...la quale chiarisce che le norme che disciplinano il lavoro a progetto e il lavoro occasionale non si applicano alle sole prestazioni professionali riconducibili alle attività per l'esercizio delle quali è necessaria l'iscrizione in appositi albi, ferma restando la possibilità per i professionisti abilitati di svolgere, sotto forma di collaborazione coordinata e continuativa, attività diverse da quelle per le quali è necessaria l'iscrizione..." (così la relazione).

Articolo 10 (Associazione in partecipazione con apporto di lavoro)

Su questo Istituto le "Linee Guida" che avevano preceduto la stesura del ddl stabilivano lapidariamente che "Si prevede di preservare l'istituto solo in caso di associazioni tra familiari entro il 1° grado o coniugi". Invece il disegno di legge smentisce tale affermazione e la possibilità di utilizzare lo strumento contrattuale dell'associazione in partecipazione viene nuovamente estesa a tre associati, oltre coloro che sono legati da rapporto coniugale, di parentela entro il terzo grado e affinità entro il secondo.

Giudizio negativo. L'ennesima occasione perduta per fare giustizia di una tipologia contrattuale utilizzata per lo più con finalità di aggiramento della normativa sul rapporto di lavoro subordinato.

Articolo 11 (Lavoro accessorio)

Viene proposta la sostituzione dell'art. 70 Dlgs 276/2003, con ridefinizione del tetto massimo dei compensi, portato a 5.000 Euro per anno solare riferito alla totalità dei committenti, e con esclusione della possibilità di avvalersi di tali prestazioni per imprenditori commerciali o professionisti. Nulla di significativo.

Articolo 12 (Tirocini formativi)

Si propone la delega al Governo per "...individuare principi fondamentali e requisiti minimi dei tirocini formativi e di orientamento..." secondo i principi e criteri direttivi di massima indicati nella norma in esame, e che sostanzialmente non hanno carattere innovativo, salvo la previsione di non assoluta gratuità del tirocinio, previsione non necessariamente positiva, poiché rischia di privilegiare all'interno del rapporto i contenuti più strettamente legati alla prestazione lavorativa, a scapito di quelli formativi.

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

Allegato 2

CAPO III - Disciplina in tema di flessibilità in uscita e tutele del lavoratore

La vulgata giornalistica sulla riforma dell'art. 18 sostiene come l'unica novità che si intenderebbe introdurre sia semplicemente la facoltà per il Giudice di ordinare - nei casi più dubbi - un indennizzo economico tra le 12 e le 24 mensilità in sostituzione della reintegrazione nel posto di lavoro. Prescindendo ora dalla limitazione del risarcimento del danno inserita anche per il caso del reintegro (di cui parleremo a seguire), rileviamo come tale meccanismo sia effettivamente stato inserito ma solo "nelle ipotesi in cui accerta che non ricorrono gli estremi del giustificato motivo soggettivo o della giusta causa" (art. 14, comma 4°) ovvero sia nel caso di licenziamento disciplinare rivelatosi illegittimo in corso di giudizio. Ebbene tale previsione ovviamente ha il deliberato intento - e il conseguente effetto - di diminuire la tutela del lavoratore togliendo la certezza che anche in caso di accusa falsa o esagerata sia possibile ottenere con sicurezza la reintegrazione al contempo aumentando la ricattabilità sul posto di lavoro e l'arbitrarietà nelle conseguenti decisioni della magistratura. E con ciò si riesce finalmente ad intaccare - quale prima e non certo ultima tappa - l'art. 18 dello Statuto dei Lavoratori, ultimo presidio di contrasto all'abuso nel rapporto di lavoro che le lotte dei lavoratori e la pubblica opinione erano riusciti a salvare da un trentennio di leggi di progressiva precarizzazione e impoverimento del lavoro. Obiettivo a cui va aggiunto per altro l'ulteriore allontanamento dell'Italia dall'Europa ove la cd "rigidità in uscita" è in media assai superiore a quella italiana. Ebbene se la riforma fosse tutta qui sarebbe un vero disastro. Il punto è che non è tutta qui essendo assai peggiore e - per illustrare sinteticamente quanto - si possono allora affrontare i seguenti snodi della nuova normativa:

1. **Licenziamenti discriminatori;**
2. **Licenziamenti per giustificato motivo oggettivo non di natura economica;**
3. **Licenziamenti per giustificato motivo oggettivo di natura economica;**
4. **Licenziamenti per vizi cd "formali"**
5. **Licenziamenti collettivi.**

1.

Licenziamento discriminatorio e affini.

Una delle più straordinarie menzogne prodottesi nel dibattito mass mediatico che si è trascinato nel paese dallo scorso gennaio riguardava queste due affermazioni

- l'art. 18 viene integralmente salvato per quanto attiene ai "licenziamenti discriminatori";
- ed anzi lo stesso è meritoriamente esteso anche alle aziende con meno di quindici dipendenti;

Entrambe le affermazioni sono straordinariamente false. Ed infatti l'art. 18 non si occupava di licenziamenti discriminatori la cui tutela era presente nel nostro ordinamento da ben prima dello Statuto dei Lavoratori, essendo stata introdotta con l'art. 4 della Legge 604 del 1966 (che ovviamente riguardava tutte le imprese a prescindere dal numero dei dipendenti) il quale recita come segue: "Il licenziamento determinato da ragioni di credo politico o fede religiosa, dall'appartenenza ad un sindacato e dalla partecipazione ad attività sindacali è nullo, indipendentemente dalla motivazione adottata". Ciò significa che nel caso l'art. 18 venisse integralmente abrogato senza sostituirlo con nessun'altra disposizione il divieto permarrrebbe ugualmente, ed anzi la normativa di risulta sarebbe di maggior favore. Ed infatti la disciplina codicistica relativamente agli atti di recesso nullo da un contratto di durata comporta comunque il ripristino del rapporto ed il risarcimento dell'intero danno che invece risulta in ogni

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma

tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

caso limitata affermando il comma 4° del nuovo art. 18 come "in ogni caso la misura dell'indennità risarcitoria non può essere superiore a dodici mensilità della retribuzione globale di fatto", e ciò quand'anche il processo dovesse durare ben di più in costanza di disoccupazione del lavoratore licenziato discriminatoriamente.

Va per altro aggiunto come il legislatore neppure volendo avrebbe potuto non offrire tutela a tali licenziamenti - di per sé da sempre vietati dal combinato disposto dell'art. 1322 c.c. che consente di dare valore giuridico ai negozi solo qualora "siano diretti a realizzare interessi meritevoli di tutela secondo l'ordinamento giuridico" e dai principi della Carta Costituzionale - alla luce dei reiterati regolamenti della Comunità Europea. Ed anzi va detto come il Governo, limitandosi sostanzialmente a richiamare la nozione di licenziamento discriminatorio del 1966 - a cui aggiunge l'inevitabile richiamo al licenziamento a causa di matrimonio (si presume tale se intimato tra la richiesta di pubblicazioni e un anno dopo la celebrazione)¹, per gravidanza o adozione (fino ad un anno d'età o dell'ingresso nel nucleo familiare del bambino)² e collegati all'utilizzo del congedo parentale³; per motivo illecito unico e determinante⁴ - manca l'occasione di aggiornare la nozione proprio alla luce dell'evoluzione Giurisprudenziale e Comunitaria. Ed infatti con i decreti legislativi 216/2003 e 150/2011 (di attuazione della direttiva 2000/78/CE per la parità di trattamento in materia di occupazione e di condizioni di lavoro) si sancisce il principio generale di parità di trattamento, precisando all'art.2 la nozione di discriminazione e all'art.3 il suo ambito di applicazione. E proprio tale normativa di recepimento della disciplina comunitaria impone al Giudice di tenere conto ai fini della valutazione della discriminazione "che l'atto o comportamento discriminatorio costituiscono ritorsione ad una precedente azione giudiziale ovvero ingiusta reazione ad una precedente attività del soggetto leso volta ad ottenere il rispetto del principio della parità di trattamento" (art. 4, comma 6 Dlgs 216/2003). E per altro proprio tale risultato era stato già raggiunto in via ermeneutica dalla Giurisprudenza maggiormente sensibile ai valori costituzionali affermando essa l'equiparazione normativa del licenziamento ritorsivo o di rappresaglia al licenziamento discriminatorio, interpretazione da oggi resa più difficile dalla mancato espresso inserimento di tale casuale (di gran lunga la più frequente tra i motivi di licenziamento discriminatorio) nel nuovo testo normativo. Insomma il nuovo art 18 non solo non estende la tutela ma la riduce pericolosamente anche per i licenziamenti discriminatori.

2.

Licenziamenti per giustificato motivo oggettivo non di natura economica.

La categoria del licenziamento per motivo oggettivo riguarda quei licenziamenti non causati da una condotta colposa o dolosa del lavoratore ma da condizioni "oggettive". Al riguardo il nuovo testo dell'art. 18 disciplina separatamente quelli legati alla soppressione del posto di lavoro da quelli invece connessi al lavoratore ma per condotte che non possono essere ad egli addebitate a titolo di colpa e cioè a) i lavoratori che diventano inabili allo svolgimento delle proprie mansioni in conseguenza di infortunio o malattia b) i disabili obbligatoriamente assunti, in caso di aggravamento o di variazioni dell'organizzazione del lavoro, sia ove gli stessi abbiano chiesto l'accertamento della compatibilità delle mansioni affidate con le proprie condizioni di salute, sia ove il datore di lavoro abbia ritenuto di non poterli più utilizzare in azienda, anche attuando i possibili adattamenti dell'organizzazione del lavoro⁵; c) i lavoratori con sopravvenuta inidoneità fisica o psichica; d) i casi di superamento del periodo massimo di conservazione del posto in caso di malattia⁶.

¹ v. art. 35 Dlgs. n. 198/2006

² v. art. 54 Dlgs. commi 1, 7 e 9 n. 151/2001

³ v. art. 54 commi 6 e 7 Dlgs. n. 151/2001

⁴ v. art. 1345 cod. civ.

⁵ Per tali lavoratori l'art. 10 comma 3 della legge n. 68/1999 prevede la possibilità di accertamenti da parte di una commissione medica con eventuale facoltà di risoluzione del rapporto in caso di accertamento sfavorevole al disabile.

⁶ Art. 2110 comma 2 cod. civ.

Ebbene in tali casi obiettivamente o la causale del licenziamento è vera (il lavoratore portatore di handicap si è davvero aggravato divenendo inabile o inidoneo, davvero non vi sono mansioni compatibili e davvero il lavoratore è stato assente per malattia oltre il limite massimo previsto dalla contrattazione per la conservazione del suo posto di lavoro) e allora il licenziamento è legittimo ed egli nulla deve avere dal datore. Ma se le causali non sono vere (oppure se la malattia o invalidità è stata colposamente o dolosamente cagionata dal datore) allora non vi è davvero dubbio che tali licenziamenti siano stati intimati con l'unico motivo illecito della non piena condizione di salute degli stessi. Ebbene non aver inserito tali recessi nelle previsioni dettate per i licenziamenti discriminatori e averne invece equiparato la tutela a quelli per motivi disciplinari (?!) - con la facoltà per il Giudice di liquidarli con un indennizzo invece che con la reintegra - non solo creerà gravissimi problemi interpretativi (in quali casi si applica l'una o l'altra?) ma rende bene il grado di ferocia della nuova normativa. Ciò che si suggerisce al Giudicante - infatti - è che i malati e i portatori di handicap sono oggettivamente un peso per la competitività delle aziende, e quindi o la loro malattia è in via di guarigione e il loro handicap lieve (e allora possono ambire al reintegro) oppure si accontentino di un annetto di retribuzione e stiano a casa nella speranza di un sussidio pubblico.

3.

Licenziamenti per giustificato motivo oggettivo di natura economica.

Tali licenziamenti sono invece quelli che l'art. 3 seconda parte della legge n. 604/1966 definisce come determinati *"da ragioni inerenti all'attività produttiva, all'organizzazione del lavoro e al regolare funzionamento di essa"*. Ebbene in tali casi - qualora il motivo posto a fondamento del recesso sia falso o comunque non bastevole a sorreggere la liceità del recesso - viene previsto il mero indennizzo da 12 a 24 mensilità aggiungendo la norma (al 7° comma del nuovo testo dell'art. 18) come il Giudice, però, *"può altresì applicare la predetta disciplina nell'ipotesi in cui accerti la manifesta insussistenza del fatto posto a base del licenziamento per giustificato motivo oggettivo"*.

Tale formulazione ovviamente non solo è deprecabile perché sostanzialmente pare invertire la norma (reintegro) con l'eccezione (indennizzo) ma desta davvero sconcerto per due motivazioni

a. dapprima perché a memoria di chi scrive è la prima volta che viene utilizzato nella disciplina lavoristica il verbo *"può"* in relazione alla risposta sanzionatoria che un Giudice deve dare ad una condotta prevista come illegittima dalla legge. Ed infatti - in assenza di migliore specificazione - ciò che si suggerisce al Giudicante non è che egli *"possa"* in quanto *"abbia il potere"*, ma *"possa"* in quanto *"abbia una mera facoltà potestativa"* e quindi che anche nel caso in cui sia stata accertata *"la manifesta insussistenza del fatto"* egli comunque *"può"* non ordinare la reintegra. Tale previsione trasformerebbe quindi il giudizio non più reso secondo diritto ma secondo *"equità"* non solo stravolgendo il ruolo della giurisdizione e la certezza del diritto ma di fatto sottraendo a lavoratore e imprenditore ogni grado di gravame; ed infatti se il Giudice del primo grado *"può"* e non *"deve"* nessun vizio della sua decisione può essere impugnato in Appello e in Cassazione.

b. Ugualmente sconcertante appare il discrimine tra la tutela *"forte"* (la reintegra) e quella *"debole"* (l'indennizzo), ovverosia il ricorrere dell'ipotesi per cui si accerti *"la manifesta insussistenza del fatto posto a base del licenziamento per giustificato motivo oggettivo"*. Ed infatti se mai si volesse trovare una differenziazione meritevole di tutela si dovrebbero distinguere i casi in cui il datore avrebbe potuto conservare il posto di lavoro del lavoratore licenziato senza particolare sforzo (ad esempio adibendolo ad altra attività scoperta per cui egli era già dotato di idonea professionalità) o se invece la conservazione del posto di lavoro, ancorché in astratto possibile, avrebbe comportato un apprezzabile sacrificio del datore (ad esempio prevedendo una particolare e onerosa riqualificazione del lavoratore o modificando ancorché in via marginale l'organizzazione o gli orari del lavoro al fine di riattribuire mansioni al lavoratore risultato in esubero a causa di *"ragioni inerenti all'attività produttiva"*). Ed invece tale vaglio viene vietato al Giudicante ribadendosi il limite *"al sindacato di merito sulle valutazioni tecniche, organiz-*

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

zative e produttive che competono al datore di lavoro" e addirittura prevedendo come la sentenza che provi a valutare quanto agevole sarebbe stato per il datore conservare il posto di lavoro del dipendente addirittura "costituisce motivo di impugnazione per violazione di norme di diritto». E dopo aver fatto ciò, invece, si sceglie di tutelare la meno meritevole delle ragioni ovvero sia la maggiore o minore bravura dal datore nel non rendere "manifesta" l'illegittimità del licenziamento premiando furbizia e scorrettezza (quando non proprio pratiche di alterazione del materiale processuale penalmente rilevanti) e penalizzando lavoratori e datori in buona fede.

* * * * *

Va però detto come la norma agglunga che anche nel caso di licenziamento per motivi economici "qualora, nel corso del giudizio, sulla base della domanda formulata dal lavoratore, il licenziamento risulti determinato da ragioni discriminatorie o disciplinari, trovano applicazione le relative tutele previste dal presente articolo".

Tale passo è certo assai rilevante in quanto attesta la piena consapevolezza del Governo del fatto che la disciplina di tutela contro i licenziamenti economici fasulli, attribuendo al datore la facoltà di nominare il recesso e per ciò solo scegliere una tutela affievolita per il lavoratore in caso di impugnativa e successivo accoglimento della controversia, apra un'autostrada per nascondere sotto tale etichetta qualsiasi motivazione di recesso a partire dalle più abiette.

Ma per illustrare l'efficacia della norma per contrastare tali prevedibilissime pratiche pare opportuno affrontare i licenziamenti per vizi cd "formali".

4.

Licenziamenti per vizi cd "formali"

Ebbene ricordiamo come il processo del lavoro sia orientato a concentrazione e speditezza, e molto più lo sarà con la nuova procedura dettata dalla riforma (si veda art 13) che impone al lavoratore di depositare il proprio ricorso giudiziario entro 180 giorni dal recesso indicando sin da tale data tutti gli elementi in fatto ed in diritto a sostegno della propria pretesa e tutti i relativi mezzi di prova, prevedendo gli art. 413 c.p.c. e ss una decadenza pressoché assoluta. Insomma tutto ciò che il lavoratore non dice e non si offre di provare con l'atto introduttivo del giudizio (che deve essere introdotto entro 180 giorni invece che entro 10 anni come avviene per le ordinarie controversie vertenti sull'applicazione del contratto) non potrà più trovare ingresso nel processo.

Ecco perché l'art. 7 dello Statuto dei lavoratori impone l'obbligo della previa e specifica contestazione dell'addebito prima di ogni licenziamento disciplinare. Ecco perché l'art. 2 della L.604/66 imponeva l'obbligo per il datore di inviare le motivazioni del recesso in ogni altro caso su semplice richiesta del lavoratore, e perché tale previsione viene oggi meritoriamente rafforzata imponendo al datore sin da prima del licenziamento di comunicare al lavoratore in forma scritta "l'intenzione di procedere al licenziamento per motivo oggettivo e indicare i motivi del licenziamento medesimo nonché le eventuali misure di assistenza alla ricollocazione del lavoratore interessato" (art. 13 punto 2).

Ed ecco perché sino ad oggi la mancata previa contestazione dell'addebito disciplinare o il mancato invio del motivo del licenziamento per motivi oggettivi hanno portato sempre e comunque alla declaratoria di nullità/inefficacia del recesso con applicazione della piena tutela. Ed infatti la mancata comunicazione dei motivi rende letteralmente impossibile al lavoratore approntare qualsivoglia difesa per illustrare la nullità/inefficacia/illegittimità del licenziamento dato che potrà apprendere le motivazioni del recesso solo al momento della costituzione in giudizio del datore quando egli sarà definitivamente decaduto da qualsivoglia contro argomentazione o prova.

Ebbene l'aspetto certamente più sconvolgente della riforma, e che davvero da il segno del degrado verso cui si tende, è che la riforma propone come nelle ipotesi in cui il datore abbia volutamente violato tali obblighi di motivazione decidendo di tenere integralmente all'oscuro il lavoratore dai motivi del recesso "si applica il regime di cui al quinto comma, ma con attribuzione al lavoratore di un'indennità risarcitoria onnicomprensiva determinata, in relazione alla gravità della violazione formale o procedurale commessa dal datore di lavoro, tra un minimo di sei e un massimo di dodici mensilità dell'ultima retribuzione globale di fatto,

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma

tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

con onere di specifica motivazione a tale riguardo, a meno che il giudice, sulla base della domanda del lavoratore, accerti che vi è anche un difetto di giustificazione del licenziamento, nel qual caso applica, in luogo di quelle previste dal presente comma, le tutele di cui ai commi quarto, quinto o settimo”.

Ebbene sì, qui siamo al dilleggio! Da un lato si rafforzano le decadenze per il lavoratore in modo che egli nulla possa dire e provare dopo quanto ha scritto con il ricorso da depositare entro 180 giorni, quindi si afferma che la tutela piena è concedibile al lavoratore solo in base agli accertamenti che il Giudice farà “sulla base della domanda del lavoratore” e dall’altro gli si impedisce di avanzare *“tale domanda”* costringendolo a ricorrere al buio senza neppure conoscere la “colpa” di cui è accusato o le ragioni oggettive a fondamento del suo licenziamento. Si sceglie così di premiare con una piccolissima “multa” l’imprenditore scorretto che si rifiuta di motivare il recesso nella certezza che “motivandolo” solo al momento della costituzione in giudizio (quando nulla più il lavoratore potrà replicare) se gli va bene rischia solo sei mensilità ma se gli va male di certo comunque impedirà per sempre al lavoratore di dimostrare la discriminatorietà, la palese insussistenza del motivo economico o comunque la propria totale estraneità al fatto tardivamente imputato, in ogni caso liberandosi così da ogni rischio di reintegra. Una vera e propria norma “criminogena” finalizzata a premiare le più scorrette pratiche e penalizzare gli imprenditori in buona fede che si atterranno all’obbligo legale di giustificazione. E l’aspetto che avrà un effetto di reale destrutturazione dell’attuale composizione della forza lavoro è l’estensione di tale norma ai licenziamenti collettivi.

5.

I licenziamenti collettivi

L’art. 15 del disegno di legge infatti interviene anche sulla disciplina dei licenziamenti collettivi. Al riguardo ricordiamo come essi (introdotti nella normativa dalla legge 223 del 1991) sono quei licenziamenti che riguardano oltre 4 lavoratori licenziati per motivi economici nell’arco di 120 giorni. In tale caso non occorre il ricorrere di alcuna condizione oggettiva venendo riconosciuto il diritto del datore alla scelta sulla complessiva quantificazione del personale necessario al suo agire di impresa. Ed ecco perché in tali casi al diritto soggettivo del lavoratore alla conservazione del posto del lavoro si sostituisce l’interesse legittimo dello stesso alla trasparenza della procedura. In altre parole nel caso di licenziamenti collettivi non si discute mai – al contrario di quanto accade in quelli individuali- sul **“se”** licenziare ma solo sul **“quanti”** licenziare (il cui vaglio è rimesso al necessario confronto con le organizzazioni sindacali sulla base della necessarie previe informazioni che l’imprenditore dovrà loro fornire) e soprattutto sul **“chi”** licenziare (dovendo l’imprenditore non già scegliere arbitrariamente i dipendenti più sgraditi ma stabilire *“criteri”* oggettivi per individuare i lavoratori da licenziare e quindi comunicare in forma scritta la *“puntuale indicazione delle modalità con le quali sono stati applicati i criteri di scelta”*).

Ebbene la ormai consolidata Giurisprudenza afferma come - proprio perché l’unica tutela del posto di lavoro del dipendente è la trasparenza della procedura - il licenziamento è illegittimo e il lavoratore va reintegrato quando

- non sia stato possibile affrontare con le organizzazioni sindacali la questione relativa a **“quanti”** lavoratori licenziare in quanto il datore si è rifiutato nella lettera di apertura della mobilità di effettuare la specifica indicazione *“dei motivi che determinano la situazione di eccedenza; dei motivi tecnici, organizzativi o produttivi, per i quali si ritiene di non poter adottare misure idonee a porre rimedio alla predetta situazione ed evitare, in tutto o in parte, la dichiarazione di mobilità”*;

- non sia possibile comprendere **“chi”** licenziare essendosi l’imprenditore rifiutato di determinare oggettivi *“criteri”* di scelta e/o poi effettuare la *“puntuale indicazione delle modalità con le quali sono stati applicati i criteri di scelta”*;

- ed infine poi nel caso davvero residuale in cui il datore abbia invece effettuato tale *“puntuale specificazione”* ma si sia **sbagliato** licenziando il lavoratore Tizio al posto del lavora-

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma

tel 06.59640004 - fax 06.54070448

usb@usb.it www.usb.it

tore Caio (ed in tale caso con la stessa sentenza con cui si dichiara il diritto di Tizio al reintegro il Giudice deve disporre la cessazione del rapporto del lavoratore Caio)

Prevedendo poi la Giurisprudenza assolutamente maggioritaria, sin dalla nota pronuncia della **Corte di Cassazione a Sezioni Unite 14616 del 15.10.02**, che una procedura con tali vizi **"non è suscettibile di essere sanata dall'accordo sindacale, in quanto compromette la tutela dell'interesse primario del lavoratore ad una corretta instaurazione della procedura in cui si inserisce un atto (il recesso) per lui di massimo pregiudizio. ...come già le Sezioni unite hanno avuto modo di precisare con la sentenza 11 maggio 2000, n. 302" (v. anche Cass. 7469/1998; 11759/1998; 265/1999)"**, si veda sul punto tra le molte anche Cass. 11.4.2003 e Cass. 2 marzo 2009, n. 5034.

Ebbene in questo quadro, la nuova normativa

- a. prevede come *«Gli eventuali vizi della comunicazione di cui al comma 2 del presente articolo possono essere sanati, ad ogni effetto di legge, nell'ambito di un accordo sindacale concluso nel corso della procedura di licenziamento collettivo»*, affermando così come la norma su perché e quanti lavoratori licenziare non è posta a tutela dei lavoratori stessi, come affermano ripetutamente le Sezioni Unite della Cassazione, ma a tutela delle prerogative delle organizzazioni sindacali che possono quindi liberamente disporre sanando successivamente qualsivoglia vizio (e incentivandosi così ogni sorta di pratica collusiva e corruttiva).
- b. Derubrica la via fraudolenta tramite cui le imprese effettuano vere e propri "pulizie etniche" scegliendosi uno per uno i lavoratori da licenziare non in base a criteri oggettivi ma del tutto arbitrari (malattie, gravidanze, piccole sanzioni disciplinari, rivendicazione di propri diritti, affiliazioni sindacali ecc.) da vizio principale - stante la ratio di tutela della trasparenza della procedura di cui alla L.223/1991 - a mero vizio di forma sanzionabile solo con *"il regime di cui al terzo periodo del settimo comma del predetto articolo 18"* ovvero sia con un indennizzo compreso **"tra un minimo di sei e un massimo di dodici mensilità dell'ultima retribuzione"**;
- c. Ed infine salvando la reintegra - al di là dell'ipotesi irrisoria di "licenziamento collettivo verbale" mai registrata negli annuali della Giurisprudenza Italiana - solo nel caso davvero estremo di *"violazione dei criteri di scelta"*, ipotesi che come si è detto non produce alcun particolare danno al datore dato che la reintegrazione di un lavoratore coincide con la contemporanea espulsione di quello erroneamente salvato al suo posto, scaricando così sulle spalle dei lavoratori il peso di questa orrenda guerra tra poveri.

Unione Sindacale di Base

Sede Nazionale: Viale Castro Pretorio, 116 - 00185 - Roma
tel 06.59640004 - fax 06.54070448
usb@usb.it www.usb.it

ddl 3249 (riforma mercato del lavoro)

Sezione III Interventi in favore dei lavoratori anziani e incentivi all'occupazione

Art. 52. (Interventi in favore dei lavoratori anziani)

Inserimento del

Comma 0.

All'articolo 24, comma 14, del decreto legge 6 dicembre 2011, n. 201, convertito, con modificazioni, dalla legge 22 dicembre 2011, n. 214, è aggiunta la seguente lettera:

f) ai lavoratori che abbiano risolto il rapporto di lavoro in ragione di accordi individuali o collettivi di incentivo all'esodo sottoscritti anche ai sensi degli articoli 410, 411 e 412-ter del codice di procedura civile, o in applicazione di accordi collettivi di mobilità stipulati dalle organizzazioni comparativamente più rappresentative a livello nazionale, a condizione che ricorrano i seguenti elementi: la sottoscrizione dell'accordo con il datore di lavoro sia stata stipulata prima del 04 dicembre 2011 e che siano state espletate anche successivamente le comunicazioni obbligatorie agli ispettorati del lavoro o ad altri soggetti equipollenti; sono compresi anche i lavoratori in esodo che abbiano richiesto e ottenuto autorizzazione alla prosecuzione dei contributi volontari anche successivamente al 04.12.2011 e i lavoratori con data di dimissioni o di chiusura delle mobilità entro il 31.12.2011 o successiva se riportato su un atto firmato in Azienda prima del 06.12.2011 .

ddl 3249 (riforma mercato del lavoro)

Sezione III Interventi in favore dei lavoratori anziani e incentivi all'occupazione

Art. 52. (Interventi in favore dei lavoratori anziani)

Inserimento del

Comma 0.

All'articolo 24, comma 14, del decreto legge 6 dicembre 2011, n. 201, convertito, con modificazioni, dalla legge 22 dicembre 2011, n. 214, è aggiunta la seguente lettera:

f) ai lavoratori che abbiano risolto il rapporto di lavoro in ragione di accordi individuali o collettivi di incentivo all'esodo sottoscritti anche ai sensi degli articoli 410, 411 e 412-ter del codice di procedura civile, o in applicazione di accordi collettivi di mobilità stipulati dalle organizzazioni comparativamente più rappresentative a livello nazionale, a condizione che ricorrano i seguenti elementi: la sottoscrizione dell'accordo con il datore di lavoro sia stata stipulata prima del 04 dicembre 2011 e che siano state espletate anche successivamente le comunicazioni obbligatorie agli ispettorati del lavoro o ad altri soggetti equipollenti; sono compresi anche i lavoratori in esodo che abbiano richiesto e ottenuto autorizzazione alla prosecuzione dei contributi volontari anche successivamente al 04.12.2011 e i lavoratori con data di dimissioni o di chiusura delle mobilità entro il 31.12.2011 o successiva se riportato su un atto firmato in Azienda prima del 06.12.2011 .