

RIVISTA GIURIDICA DEL LAVORO E DELLA PREVIDENZA SOCIALE

Fondata da Aurelio Becca e Ugo Natoli

ANNO LXVIII - 2017 - N. 4

*Trimestrale
ottobre-dicembre 2017*

DIRETTA DA

Umberto Carabelli

COLLEGIO DEI CONDIRETTORI

*Alessandro Bellavista, Olivia Bonardi, Fausta Guarriello,
Andrea Lassandari, Franco Scarpelli, Lorenzo Zoppoli*

COMITATO DI INDIRIZZO SCIENTIFICO E DI REFERAGGIO

*Mariapaola Aimo, Anna Alaimo, Cristina Alessi, Piergiovanni Alleva, Amos Andreoni,
Vittorio Angiolini, Gian Guido Balandi, Marzia Barbera, Marco Barbieri, Vincenzo Bavaro,
Lorenzo Bordogna, Franca Borgogelli, Giuseppe Bronzini, Laura Calafà, Piera Campanella,
Maria Teresa Carinci, Michele Castellano, Pasquale Roberto Chieco, Luigi de Angelis,
Alfonsina De Felice, Gisella De Simone, Antonio Di Stasi, Marco Esposito, Francesco Fabbri,
Vincenzo Ferrante, Giuseppe Ferraro, Franco Focareta, Ginevra Galli, Alessandro Garilli,
Domenico Garofalo, Stefano Giubboni, Donata Gottardi, Enrico Gragnoli, Renato Greco,
Daniela Izzì, Carmen La Macchia, Vito Sandro Leccese, Antonio Lo Faro, Piera Loi,
Massimo Luciani, Luigi Mariucci, Luigi Menghini, Gabriella Nicosia, Roberta Numin,
Giovanni Orlandini, Massimo Pallini, Paolo Pascucci, Adalberto Perulli, Alberto Piccinini,
Valeria Piccone, Carla Ponterio, Federico Maria Putaturo, Rita Sanlorenzo, Paola Saracini,
Stefania Scarponi, Antonino Sgroi, Valerio Speciale, Carla Spinelli, Lucia Tria, Patrizia Tullini,
Sergio Vacirca, Lucia Valente, Bruno Veneziani, Antonio Viscomi, Roberto Voza*

COMITATO DI REDAZIONE

*Andrea Allamprese (caporedattore), Filippo Aiello, Stefano Cairolì, Guido Canestri,
Carlo de Marchis, Madia D'Onghia, Michele Faioli, Lorenzo Fassina,
Antonio Federici, Lorenzo Giasanti, Maria Giovanna Greco, Alberto Lepore,
Antonio Loffredo, Marco Lozito, Matteo Maria Mutarelli, Alessandra Raffi,
Enrico Raimondi, Rocco Reina, Michelangelo Salvagni, Enrico Maria Terenzio*

DIRETTORE RESPONSABILE

Maurizio Minnucci

SEGRETERIA DI REDAZIONE

Rossella Basile



EDIESSE

Il Collegio dei condirettori della *Rivista giuridica del lavoro e della previdenza sociale* ha deciso, come scelta editoriale decorrente dal 2016, di non accettare per la pubblicazione contributi che siano stati pubblicati o siano in corso di pubblicazione in altre riviste italiane o in rete, né di consentire la pubblicazione in altre riviste italiane o in rete di contributi già pubblicati nella *Rivista*. Gli autori sono invitati a rispettare questa decisione.

I saggi pubblicati nella «Parte I - Dottrina» non devono superare le 20 pagine nel formato della *Rivista* (pari a 54.000 battute spazi inclusi) e sono sottoposti alla valutazione di *referees* anonimi. Il gruppo dei *referees* è composto dai membri del Comitato di indirizzo scientifico e di refereggio e da altri/e studiosi/e.

I materiali per la pubblicazione vanno inviati per posta elettronica alla Segreteria di redazione e devono uniformarsi ai criteri redazionali della *Rivista* (che possono essere richiesti alla stessa Segreteria).

Il testo delle sentenze annotate nella «Parte II - Giurisprudenza» e il testo degli «Osservatori» sono pubblicati in: www.ediesseonline.it/riviste/rgl.

La *Rivista giuridica del lavoro e della previdenza sociale* partecipa alla *International Association of Labour Law Journals* (www.labourlawjournals.com).

Proprietario ed editore

Ediesse s.r.l.

Via delle Quattro Fontane 109 - 00184 Roma

Tel. 06/44870325 - Fax 06/44870335

www.ediesseonline.it

E-mail: ediesse@cgil.it

Autorizzazione del Tribunale di Roma n. 3848/1954

Sito web della rivista

www.ediesseonline.it/riviste/rgl

Segreteria di redazione

Via delle Quattro Fontane 109 - 00184 Roma

Tel. 06/44870323 - Fax 06/44870335

E-mail: rgl@ediesseonline.it

Progetto grafico e fotocomposizione

EDIESSE

Stampa

O.GRA.RO. s.r.l.

Vicolo dei Tabacchi, 1 - 00153 Roma

Ufficio abbonamenti

Tel. (06) 44870283 - Fax (06) 44870335

Dal lunedì al venerdì 10-13 / 14-16,30

E-mail: ediesse@cgil.it

Tariffe di abbonamento

Ordinario 120,00 euro; estero 240,00 euro

• L'abbonamento dà diritto all'accesso gratuito al

Notiziario della Rivista giuridica del lavoro.

• Agli studenti universitari che abbiano uno specifico interesse per il diritto del lavoro verrà riconosciuto lo sconto del 50% presentando la richiesta del docente che segue la loro attività.

Singolo fascicolo: 35,00 euro; arretrati: 70,00 euro

Distribuzione in libreria

MESSAGGERIE LIBRI SPA

FINITO DI STAMPARE NEL MESE DI DICEMBRE 2017

Egregio Abbonato,

ai sensi del d.lgs. n. 196/2003 La informiamo che i Suoi dati sono conservati nel nostro archivio informatico e saranno utilizzati dalla nostra società, nonché da enti e società esterne a essa collegate, solo per l'invio di materiale amministrativo, commerciale e promozionale derivante dalla nostra attività.

La informiamo inoltre che Lei ha il diritto di conoscere, aggiornare, cancellare, rettificare i Suoi dati od opporsi all'utilizzo degli stessi, se trattati in violazione del suddetto decreto legislativo.



Associato all'USPI - Unione Stampa Periodica Italiana

PARTE I
DOTTRINA

IL TEMA

Immigrazione e lavoro

Immigration and labour

Laura Calafà, Alessandro Garilli

Introduzione

553

Introduction

Maurizio Ambrosini

Perché e come gli immigrati continuano a lavorare in Italia

557

Why and how immigrants continue to work in Italy

Monica McBritton

Lavoro extracomunitario, mercato del lavoro, contratti

582

Immigrant work, labour market and employment relations

Cinzia De Marco

Immigrati e pubblico impiego

599

Immigrants and public employment

Roberta Nunin

Salute e sicurezza sul lavoro: quali tutele per i lavoratori migranti?

614

Health and safety at workplaces: which kind of protection for migrant workers?

Silvio Bologna

Eguaglianza e *welfare* degli immigrati: tra *self-restraint* legislativo e aperture giurisprudenziali e contrattuali

636

Equality and welfare of immigrants: among legislative self-restraint and Courts and collective bargaining openings

| | |
|--|-----|
| <i>Alessandro Riccobono</i> | |
| «Ai confini dell'integrazione»: migrazioni europee, libertà di movimento e diritti sociali di cittadinanza, oggi | 652 |
| <i>«At the borders of integration»: European migrations, freedom of movement and social rights of citizenship, today</i> | |

PROBLEMI DI ATTUALITÀ

Diritti sociali e processo

Social rights and trial

| | |
|--|-----|
| <i>Lorenza Carlassare</i> | |
| L'effettività dei diritti sociali nella Costituzione | 671 |
| <i>The Constitutional effective social rights</i> | |

| | |
|---|-----|
| <i>Giovanni Amoroso</i> | |
| Processo di cassazione e riflessi sulla funzione nomofilattica della Corte | 682 |
| <i>Cassation trial and effects on the function of the Court</i> | |

| | |
|--|-----|
| <i>Aldo Bottini</i> | |
| I percorsi alternativi di risoluzione delle controversie in materia di lavoro | 693 |
| <i>Alternative dispute resolution paths in labour law</i> | |

| | |
|--|-----|
| <i>Vincenzo Martino</i> | |
| Diritti di difesa, negoziazione assistita e art. 92 c.p.c. | 703 |
| <i>Rights of defense, assisted negotiation and article 92 of the Code of Civil Procedure</i> | |

| | |
|--|-----|
| <i>Giorgio Costantino</i> | |
| Qualificazione del fatto e vizi di legittimità nel giudizio di cassazione | 713 |
| <i>Judicial control of the facts and vices of legitimacy in Cassazione judgement</i> | |

| | |
|---|-----|
| <i>Carla Ponterio</i> | |
| La tutela effettiva dei diritti sociali nel giudizio di merito | 724 |
| <i>The effective protection of the social rights in proceedings of first instance</i> | |

PROBLEMI DI DIRITTO SOCIALE EUROPEO E INTERNAZIONALE

| | |
|---|-----|
| <i>Jesús Cruz Villalón</i> | |
| Le sfide attuali della contrattazione collettiva in Spagna | 735 |
| <i>Current challenges to collective bargaining in Spain</i> | |

PARTE II
GIURISPRUDENZA

IL CASO

Francesco Pallante

La dubbia inammissibilità del referendum sui limiti
alla tutela reale contro i licenziamenti illegittimi
(*Corte costituzionale, 27.12.2017, n. 26*)

511

RASSEGNA DI GIURISPRUDENZA

Giuseppe Cannati

Itinerari giurisprudenziali sui licenziamenti
«ritorsivi-discriminatori» e novità normative

525

RAPPORTO DI LAVORO

Olivia Bonardi

Il divieto di discriminazioni per età alla deriva:
note sul caso *Abercrombie*
(*Corte di Giustizia, 19.7.2017, C-143/16, Prima Sezione*)

545

Milena Talarico

La Corte di Cassazione in tema di controlli difensivi:
il caso degli indebiti accessi alla rete mediante uso
della chiavetta aziendale per la navigazione internet
(*Cassazione, 15.6.2017, n. 14862*)

560

Antonio Di Stasi

La natura «bifronte» della Rsu
e il diritto all'assemblea delle singole componenti
(*Cassazione, 6.6.2017, n. 13978, S.U.*)

565

Michelangelo Salvagni

Il *repechage* in mansioni inferiori dopo il *Jobs Act*: obbligo o facoltà?
(*Cassazione, 26.5.2017, n. 13379, S. civ.*)

577

Lucia Viola

Il diritto del dipendente di svolgere un'ulteriore attività lavorativa
(*Cassazione, 25.5.2017, n. 13196*) 583

Maria Elena Sauro

I controlli difensivi e l'(in)utilizzabilità della prova
(*Cassazione, 24.5.2017, n. 13019*) 588

Alessandro Curcio

Attuale assenza di un diritto di opposizione del lavoratore
al trasferimento *ex art. 2112 c.c.*
(*Cassazione, 23.5.2017, n. 12919, S. IV civ.*) 592

Oscar Genovesi

Licenziamenti disciplinari e previsioni contrattuali
(*Cassazione, 5.5.2017, n. 11027*) 596

Marco Tufo

Il rapporto tra il dedotto e il deducibile
nella fase di opposizione del rito Fornero
(*Corte d'Appello Torino, 19.5.2017*) 602

Maria Antonietta Carbone

Equiparazione tra ordinanza e sentenza ai fini dell'esercizio
del diritto di opzione a norma dell'art. 18, c. 3, St. lav.
(*Tribunale Milano, 30.5.2017, ord.*) 607

Michele Valerio Di Tanna

Assistenza ai disabili: trasferimento e disciplina delle mansioni
(*Tribunale Roma, 18.5.2017, ord.*
Tribunale Roma, 27.4.2017, ord.
Tribunale Roma, 28.2.2017, ord.) 612

Giulia Negri

L'insussistenza del fatto materiale e la ripartizione dell'onere probatorio:
un'interpretazione costituzionalmente orientata
(*Tribunale Milano, 14.3.2017*) 617

Francesco Di Noia

«Viva la Rai!»: ancora sull'indennità sostitutiva
delle ferie non godute e sulla decorrenza della prescrizione
(*Tribunale Bari, 8.3.2017*) 622

Francesco Simeone

Il licenziamento per ritorsione o per rappresaglia
(*Tribunale Taranto, 20.2.2017, ord.*) 627

DIRITTO SINDACALE

Dario Manna

Testo Unico sulla rappresentanza e decadenza da membro della Rsu:
la problematica ipotesi del «cambio di appartenenza»
(*Tribunale Napoli, 4.7.2017, ord.*
Tribunale Napoli, 18.5.2017, ord.) 633

CONTROVERSIE DI LAVORO

Barbara Caponetti

Per un «giusto regresso»: *overruling* e potere del giudice
di riquilibrare l'eccezione relativa all'estinzione del diritto
(*Tribunale Livorno, 26.1.2017*) 639

SICUREZZA SOCIALE

Antonino Sgroi

L'efficacia vincolante del certificato E101 nei confronti
dello Stato membro ove si reca il lavoratore distaccato
e i poteri riconosciuti allo stesso dall'ordinamento europeo
(*Corte di Giustizia, 27.4.2017, C-620/15, Prima Sezione*) 645

Riccardo Barletta

L'evasione contributiva mediante la simulazione
contrattuale come ipotesi speciale di evasione fiscale
(*Cassazione, 13.3.2017, n. 6405*) 663

OSSERVATORI ONLINE

CORTE DI GIUSTIZIA DELL'UNIONE EUROPEA

a cura di Luigi Menghini e Roberta Nunin

Periodo aprile-settembre 2017

Luigi Menghini e Roberta Nunin

102

LAVORO PUBBLICO

a cura di Paola Saracini

Periodo maggio-ottobre 2017

Gabriella Nicosia, Paola Saracini, Carla Spinelli

114

PREVIDENZA SOCIALE

a cura di Antonino Sgroi

Periodo ottobre 2016 - ottobre 2017

Corte costituzionale e Corte di Cassazione

Antonino Sgroi

129

Si avvertono i gentili lettori che l'abbonamento alla *Rivista giuridica del lavoro e della previdenza sociale* dà diritto all'accesso gratuito e riservato al *Notiziario della Rivista giuridica del lavoro*, pubblicato a partire dal n. 1/2017 esclusivamente online.
