

RIVISTA GIURIDICA DEL LAVORO E DELLA PREVIDENZA SOCIALE

Fondata da Aurelio Becca e Ugo Natoli

ANNO LXX - 2019 - N. 3

Trimestrale

luglio-settembre 2019

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 Giubbboni, Donata Gottardi, Enrico Gragnoli, Renato Greco,
Daniela Izzi, Carmen La Macchia, Vito Sandro Leccese, Antonio Lo Faro, Piera Loi,
Massimo Luciani, Luigi Mariucci, Luigi Menghini, Gabriella Nicosia, Roberta Nunin,
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,
Maria Giovanna Greco, Carlo de Marchis, Madia D'Onghia, Michele Faioli,
Lorenzo Fassina, Antonio Federici, Lorenzo Giasanti, 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 referaggio 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» è pubblicato 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: abbonamenti@ediesseonline.it

Tariffe di abbonamento
Ordinario 130,00 euro; estero 260,00 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: 38,00 euro; arretrati: 76,00 euro

Distribuzione in libreria
MESSAGGERIE LIBRI SPA

FINITO DI STAMPARE NEL MESE DI SETTEMBRE 2019

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

Sciopero e Diritto

Strike and Law

Vincenzo Bavaro, Giovanni Orlandini

Introduzione

Introduction

367

Vincenzo Bavaro

Sul fondamento ideologico della libertà di sciopero

About ideological foundation of freedom of strike

369

Madia D'Onghia

Il diritto di sciopero nell'interpretazione giurisprudenziale.

Verso un arretramento della logica del conflitto?

The strike in jurisprudence.

Towards a weakening of the logic of conflict?

390

Giovanni Orlandini

Padroni a casa propria: l'illusoria via nazionale alla difesa del conflitto
collettivo nella storia recente del processo d'integrazione europea

Masters in our own house: the false way to the protection of the right

to collective action in the recent history of the European integration process

417

Keith D. Ewing, Nicola Countouris

La limitazione del diritto di sciopero nel diritto internazionale

Containment of the Right to Strike in International Law

450

SAGGI

*Simone Pietro Emiliani*La «realità oggettiva» della subordinazione
nella giurisprudenza della Corte costituzionale*The «objective reality» of subordination
in the Constitutional Court's judgments*

473

*Francesco Perrone*L'«interesse» del lavoratore nel nuovo art. 2103 c.c.:
presupposti e limiti del sindacato giurisdizionale
sul demansionamento unilaterale e pattizio*The «interest» of the employee in the reformed article 2103
of the Civil Code: conditions and limitations to the judicial
control over unilateral and contractual modification of the job tasks*

493

NOTE E COMMENTI

Paolo Iervolino

La nuova stagione delle attività stagionali

The new season of seasonal activities

517

PROBLEMI DI DIRITTO SOCIALE EUROPEO E INTERNAZIONALE

Fausta Guarriello

Il decennio perduto del diritto del lavoro

The lost decade of Labour Law

531

PARTE II
GIURISPRUDENZA

RAPPORTO DI LAVORO

*Oscar Genovesi*Convergenze interpretative in tema di diritti retributivi
del lavoratore nella *mora credendi**(Corte costituzionale, 28.2.2019, n. 29)*

355

Aurora Vimercati

La «vittimizzazione» collegata
alla discriminazione fondata sul sesso
(*Corte di Giustizia, 20.6.2019, C-404/18, S. Terza*) 368

Maria Dolores Ferrara

La nozione di distacco transnazionale
e i vincoli procedurali: la fornitura di lavoratori
(*Corte di Giustizia, 14.11.2018, C-18/17, S. Terza*) 380

Federico Siotto

Lavoro a tempo determinato e fondazioni lirico-sinfoniche.
La prevenzione degli abusi secondo lo «Schiaccianoci»
(*Corte di Giustizia, 25.10.2018, C-331/17, S. Decima*) 392

Stefano Maria Corso

La storia infinita: la sentenza della Corte Edu
sui risvolti ambientali e giuslavoristici della vicenda Ilva
(*Corte europea dei diritti dell'uomo, 24.1.2019, S. Prima, ricorsi n. 54414/13 e n. 54264/15*) 405

Giovanni Guglielmo Crudeli

Manifesta insussistenza del fatto posto a base del licenziamento
e (non) discrezionalità del giudice circa la tutela applicabile
(*Cassazione, 13.3.2019, n. 7167*) 410

Gianluca Bonanomi

Il trattamento retributivo del socio lavoratore subordinato di cooperativa
(*Cassazione, 20.2.2019, n. 4951*) 415

Alessandro Scelsi

Sul potere del datore di lavoro di determinare
la sanzione e sul ruolo del giudice
(*Cassazione, 11.2.2019, n. 3896, ord.*) 420

Alessandro Veltri

Sull'estensione della procedura
di licenziamento collettivo ai dirigenti
(*Cassazione, 25.1.2019, n. 2227*) 425

Enrico Raimondi

La codatorialità nei gruppi imprenditoriali
(*Cassazione, 9.1.2019, n. 267*) 430

Dario Calderara

In che termini è esercitabile il diritto di critica
da parte di un lavoratore attivista sindacale?
(*Cassazione, 10.7.2018, n. 18176*) 444

Marco Guerini

Decorrenza della prescrizione e accesso alla giustizia
nella recente giurisprudenza di merito
(*Corte d'Appello Milano, 30.4.2019*)
(*Corte d'Appello Milano, 19.2.2019*) 449

Marta Giaconi

Il passaggio del personale nell'avvicendamento
tra appaltatori: regolamento dei confini
tra clausola sociale e trasferimento d'azienda
(*Corte d'Appello Milano, 20.2.2019*)
(*Tribunale Trento, 5.2.2019*) 462

Diego Del Biondo

È nullo il patto di non concorrenza che prevede
corrispettivo e/o limiti territoriali indeterminabili *ex ante*
(*Corte d'Appello Venezia, 8.11.2018*) 475

Giuseppe Antonio Recchia

Se anche il Ccnl comparativamente più rappresentativo si rivela
inadeguato a garantire la retribuzione sufficiente *ex art. 36 Cost.*
(*Corte d'Appello Milano, 23.10.2017*) 480

Giulia Sforza

Cambio appalto e trasferimento d'azienda
tra discontinuità e continuità d'impresa
(*Tribunale Ravenna, 28.3.2019*) 492

Marianna Russo

Discriminazione per handicap e orario di lavoro
(*Tribunale Ferrara, 25.3.2019*) 497

Antonio Federici

Il dipendente, l'indipendente e il semidipendente:
vecchi e nuovi «minotauri» nel mercato del lavoro
(*Tribunale Roma, 16.10.2018*)

510

DIRITTO SINDACALE

Eugenio Erario Boccafurni

Il cd. «dovere di influenza sindacale»
nelle astensioni collettive
(*Cassazione, 28.1.2019, n. 2298*)

517

Barbara Caponetti

Ancora sulla legittimazione a costituire Rsa
(*Corte d'Appello Torino, 23.10.2018*)

523

Ornella La Tegola

Le conseguenze del mancato accordo
sulla costituzione del Comitato aziendale europeo
tra teoria ed evoluzione tecnologica
(*Tribunale Lucca, 7.2.2019*)

527

SICUREZZA SOCIALE

Luisa Marchesini

L'estensione del diritto alle prestazioni assistenziali
ai cittadini di paesi terzi regolarmente soggiornanti
(*Cassazione, 1.10.2018, n. 23763, S. IV civ., ord.*)

533

Carla d'Aloisio

Ricomposizione della posizione assicurativa attraverso
la totalizzazione. Differenze «apparenti»
fra totalizzazione e cumulo dei periodi assicurativi
(*Cassazione, 27.9.2018, n. 23349*)

538

OSSERVATORI ONLINE

CORTE COSTITUZIONALE

A cura di Lorenzo Fassina e Massimo Pallini

Rapporto di lavoro

Periodo gennaio-giugno 2019

Massimo Pallini

86

Sicurezza sociale

Periodo gennaio-luglio 2018

Lorenzo Fassina

100

CONTRATTAZIONE COLLETTIVA

A cura di Ginevra Galli e Stefano Cairolì

Periodo I semestre 2019

Silvia Magnifico, Luisa Monterossi

107

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.
