

Caterina Mazzanti è dottoressa di ricerca in diritto del lavoro e assegnista di ricerca nel Dipartimento di Scienze Giuridiche dell'Università degli Studi di Udine.

Materiali di diritto del mercato del lavoro e delle relazioni industriali ordinati da

**MAURIZIO DEL CONTE, VALERIA FILÌ,
MICHELE TIRABOSCHI**

Collana della Fondazione ADAPT

Scuola di alta formazione in
Transizioni occupazionali e relazioni di lavoro

Euro 35,00



C. Mazzanti - **Risarcimento del danno polifunzionale e tutela del lavoratore**

Risarcimento del danno polifunzionale e tutela del lavoratore

di **Caterina Mazzanti**

con prefazione di **Mattia Persiani**



Il libro offre un contributo allo studio delle funzioni del risarcimento del danno nel diritto del lavoro, materia pionieristica, capace di intercettare il cambiamento sociale, contribuendo in modo innovativo al ripensamento di istituti classici civilistici. Lo studio parte dalla constatazione che il diritto del lavoro ha storicamente privilegiato i rimedi ripristinatori in favore dei lavoratori anziché quelli risarcitori. Nell'ultimo decennio si è, tuttavia, assistito ad una tendenza espansiva del risarcimento del danno che risponde a istanze non solo riparatorie, ma anche sanzionatorie e dissuasive, in relazione all'evoluzione sociale e ai bisogni emergenti. Si parla, al riguardo, di polifunzionalità del risarcimento, rispetto all'esistenza della quale la dottrina non è unanime.

L'indagine, che si sviluppa a partire dal diritto civile, si sofferma, con un approccio di tipo induttivo, sul terreno giuslavoristico, angolo visuale prescelto, ove esistono numerose ipotesi di risarcimento polifunzionale.

La ricerca è arricchita dalla prospettiva multilivello e dalla comparazione con l'ordinamento giuridico tedesco e austriaco, poco considerati rispetto al tema qui affrontato essendo, viceversa, forieri di interessanti riflessioni, stante la loro affinità con l'ordinamento italiano.

L'immagine di copertina – libera reinterpretazione realizzata Lavinia Serrani dell'opera di Giacomo Balla, Forme spaziali compenstrate – intende richiamare la pluralità e l'interrelazione delle prospettive analizzate dall'autrice, per approfondire il tema oggetto di questa pubblicazione. La stretta correlazione fra luce e movimento, cardine dell'estetica di Balla, esplica metaforicamente la necessità espressa in questo volume di muoversi attraverso una serie di interrogativi per poter far luce sullo stato attuale dell'istituto risarcitorio. L'opera di Balla si presta a molteplici punti di osservazione, invitando lo spettatore stesso a muoversi; in modo analogo, l'autrice propone di cambiare angolo visuale, per affrontare un tema da sempre studiato soprattutto dalla dottrina civilistica, con gli strumenti sviluppati dal diritto del lavoro, in particolare nell'ultimo decennio, al fine di adottare un cambio di prospettiva decisamente significativo, se non addirittura radicale.

**Materiali di diritto del mercato del lavoro e relazioni industriali
ordinati da MAURIZIO DEL CONTE, VALERIA FILÌ e MICHELE TIRABOSCHI**

**Collana della FONDAZIONE ADAPT – Scuola di alta formazione in
*Transizioni occupazionali e relazioni di lavoro***

Comitato scientifico internazionale di ADAPT

LENA ABRAHAMSSON (*Luleå University of Technology, Sweden*), GIUSEPPE BER-
TAGNA (*University of Bergamo, Italy*), JOHN BUDD (*University of Minnesota,
USA*), ALEXIS BUGADA (*Aix-Marseille University, France*), FEDERICO BUTERA
(*University of Milano-Bicocca, IRSO Foundation, Italy*), JESÚS CRUZ VILLALÓN
(*University of Seville, Spain*), MARC DE VOS (*Ghent University, Belgium*), RUTH
DUKES (*University of Glasgow, UK*), ANTHONY FORSYTH (*RMIT University, Au-
stralia*), BERNARD GAZIER (*University of Paris I Panthéon-Sorbonne, France*),
JOSÉ LUIS GIL Y GIL (*University of Alcalá, Spain*), JULIO ARMANDO GRISOLIA
(*National University of Tres de Febrero, Argentina*), THOMAS HAIPETER (*Uni-
versity of Duisburg-Essen, Germany*), JÖZSEF HAJDÚ (*University of Szeged, Hun-
gary*), THOMAS KOCHAN (*Massachusetts Institute of Technology, USA*), FELI-
CITY LAMM (*Auckland University of Technology, New Zeland*), LOURDES MELLA
MÉNDEZ (*University of Santiago de Compostela, Spain*), SHYNIA OUCHI (*Kobe
University, Japan*), DAIVA PETRYLAITE (*Vilnius University, Lithuania*), JUAN
RASO DELGUE (*University of the Republic, Uruguay*), WILLIAM ROCHE (*Univer-
sity College Dublin, Ireland*), ALFREDO SANCHEZ CASTANEDA (*National Auto-
nomous University of Mexico, Mexico*), MICHELE TIRABOSCHI (*Scientific coor-
dinator of ADAPT, University of Modena and Reggio Emilia, Italy*), ERIC TUC-
KER (*York University, Canada*), MANFRED WEISS (*Goethe University, Ger-
many*), ADRIAN WILKINSON (*Griffith University, Australia*)

@ 2023 ADAPT University Press (www.adapt.it)

ISBN 979-12-80922-17-5

Questo lavoro di ricerca è stato realizzato nell'ambito del Progetto di ricerca "PRIN WORKING POOR N.E.E.D.S.: New Equity, Decent work and Skills" (Bando PRIN 2017 PROT. 2017RTYN2N, Università degli Studi di Udine, P.I. Prof.ssa Marina Brollo).

Si ringrazia il Dipartimento di Scienze giuridiche dell'Università degli Studi di Udine.

I volumi pubblicati nella presente collana sono oggetto di *double blind peer review*, secondo un procedimento standard concordato dai Direttori della collana con il Comitato scientifico internazionale e con l'Editore, che ne conserva la relativa documentazione.

Risarcimento del danno polifunzionale e tutela del lavoratore

di
Caterina Mazzanti

con prefazione di
Mattia Persiani

ADAPT
www.adapt.it
UNIVERSITY PRESS

A Violante

INDICE

<i>Prefazione di Mattia Persiani</i>	XVII
<i>Introduzione</i>	XXIII

CAPITOLO I IL RISARCIMENTO DEL DANNO COME PARADIGMA RIMEDIALE GIUSLAVORISTICO

1. L'istituto risarcitorio nel diritto del lavoro: divergenze funzionali rispetto all'impostazione classica civilistica	1
2. La polifunzionalità del risarcimento del danno: eccezione o ampliamento della regola?	5
3. Sintesi e rinvio al dibattito civilistico sulle funzioni della responsabilità civile.....	11
3.1. La teoria della monofunzionalità del risarcimento del danno	13
3.2. La teoria della polifunzionalità del risarcimento del danno	15
4. La metamorfosi giuslavoristica: la marginalizzazione del rimedio reintegratorio e l'espansione di quello risarcitorio.....	18
5. Il risarcimento nel prisma dell'effettività della tutela	23
6. Il problema della quantificazione del danno	29
6.1. La forfetizzazione normativa del danno risarcibile	31
6.2. La rilevanza della condotta del danneggiante.....	33
7. Il limite del principio di legalità.....	35
8. Qualche osservazione conclusiva.....	38

CAPITOLO II
IL RISARCIMENTO DEL DANNO
COME STRUMENTO DI TUTELA DEL SOGGETTO DEBOLE
NEL RAPPORTO E NEL MERCATO DEL LAVORO

1. La semantica correlata alla tutela risarcitoria: una premessa terminologica e delimitazione del campo di indagine.....	43
1.1. <i>Segue</i> : la semantica correlata alla tutela risarcitoria nel diritto del lavoro tedesco.....	47
2. Il risarcimento del danno come sanzione: casi emblematici e profili critici.....	49
2.1. Il “danno minimo” previsto dall’articolo 18, comma 2, legge n. 300/1970 e dall’articolo 2, comma 2, decreto legislativo n. 23/2015 .	54
2.2. Abuso del contratto a termine e indennità risarcitoria nel rapporto di lavoro privato.....	57
2.3. <i>Segue</i> : ...e nel rapporto di lavoro alle dipendenze della PA	62
2.4. Il danno all’immagine della pubblica amministrazione cagionato dal dipendente.....	69
3. Il risarcimento del danno per la protezione del lavoratore non subordinato nello Statuto del lavoro autonomo e nel c.d. decreto <i>riders</i> .	74
3.1. Abuso di dipendenza economica e risarcimento del danno (articolo 3, legge n. 81/2017)	78
3.2. La violazione degli obblighi informativi e del requisito della forma scritta del contratto nell’articolo 47- <i>ter</i> , decreto legislativo n. 81/2015	82
3.3. Il problema dell’effettività della tutela risarcitoria del lavoratore non subordinato	83
4. Il danno non patrimoniale alla persona del lavoratore e l’annoso problema della (ir)risarcibilità del danno-evento	85
4.1. Il danno tanatologico del lavoratore	88
4.2. Il danno da demansionamento e alla dignità professionale	90
4.3. L’inadeguata adozione degli assetti organizzativi ai sensi dell’articolo 2086, comma 2, c.c.	98
4.4. Il <i>mobbing</i>	100
4.5. Lo <i>straining</i>	103

Indice

4.6. Il danno da superamento dei limiti orari del lavoro straordinario e da mancato godimento del riposo settimanale.....	107
4.7. Il danno da “superlavoro” e la violazione del diritto alla disconnessione.....	109
5. Il concorso tra tutela previdenziale e tutela risarcitoria	112
5.1. Esposizione della questione: concorso o <i>compensatio lucri cum damno?</i>	113
5.2. Assicurazione obbligatoria contro gli infortuni sul lavoro e le malattie professionali e danno differenziale.....	113
5.3. Il cumulo tra pensione di reversibilità e risarcimento del danno.....	117
6. Risarcimento polifunzionale, liquidazione del danno e rendita vitalizia. I profili problematici e le proposte.....	119
6.1. Criteri giuslavoristici di quantificazione del risarcimento polifunzionale. Una proposta.....	122
6.2. La funzione riparatorio-compensativa del risarcimento del danno sotto forma di rendita vitalizia ai sensi dell’articolo 2057 c.c. Il confronto con l’ordinamento tedesco	123
7. Qualche considerazione conclusiva.	128

CAPITOLO III DISCRIMINAZIONI SUL LAVORO E RISARCIMENTO POLIFUNZIONALE

1. Il contributo dei <i>Principles of European Tort Law</i> al dibattito sulle funzioni del risarcimento del danno	135
2. La risposta sanzionatoria alle discriminazioni sul lavoro nella normativa europea	138
2.1. La proposta di direttiva 2021/93 del Parlamento europeo e del Consiglio per il rafforzamento del principio della parità di trattamento retributivo tra uomini e donne.....	142
2.2. La normativa italiana di recepimento delle direttive europee	144
3. La valorizzazione della polifunzionalità del risarcimento da parte della giurisprudenza eurounitaria e italiana	151
3.1. L’orientamento della Corte di giustizia dell’Unione europea	152
3.2. L’orientamento della giurisprudenza italiana	156

4. Il problema della quantificazione del risarcimento del danno da discriminazione	161
5. Spunti comparatistici sul tema della polifunzionalità della responsabilità civile. Il dibattito nel diritto tedesco secondo la prospettiva civilistica....	163
5.1. <i>Segue</i> : ...e del diritto antidiscriminatorio.....	165
6. Il dibattito nel diritto austriaco secondo la prospettiva civilistica... ..	171
6.1. <i>Segue</i> : ...e del diritto antidiscriminatorio.....	172
6.2. Le discriminazioni nell'accesso al lavoro.....	175
6.3. La mancata promozione del lavoratore per motivi discriminatori....	176
6.4. I rimedi contro le discriminazioni nell'accesso alla formazione e alla riqualificazione professionale	176
7. Una notazione conclusiva.....	178
 <i>Conclusioni</i>	 183
 <i>Bibliografia</i>	 191