

INDICE SOMMARIO GENERALE

CAPITOLO PRIMO CAMPO DI INDAGINE E PREMESSE SUL SISTEMA DELLA COMMON LAW

1.1 Premesse sul campo di indagine - *Diritto del lavoro come diritto vivo e permeabile dai fatti economici e sociali; disciplina a carattere prevalentemente inderogabile; mandatory nature of labour law; “disponibilità” del tipo contrattuale in Italia e in Gran Bretagna; discrepanza fisiologica tra fatti e norme; interrogativo di quale sia la finalità del processo di definizione della subordinazione.*

1.2 Il tema definitorio tra questione di fatto e questione di diritto, ovvero perché il tema della subordinazione è complicato - *Il tema della subordinazione è sia una questione di diritto, sia una questione di fatto; discernere tra questioni di fatto e questioni di diritto; la norma giuridica; attività ricognitiva soggettiva che compone il fatto con il diritto.*

1.3 Scomposizione del concetto di subordinazione - *Concetto giuridico di tipo indeterminato; insieme di fatti e atti; effetto giuridico.*

1.3.1.....Subordinazione come concetto giuridico; premesse terminologiche e spunti dalla dottrina anglosassone - *Contract e contratto; employment; rilettura delle categorie, intese come concetti e termini definitori; debolezza contrattuale; deficit democratico; lavoro economicamente dipendente; the personal employment contract; work personal nexus; duration and continuity of employment; purpose or motivation; analisi che non si pone sul versante politico della redistribuzione delle tutele, ma su quello analitico del riconoscimento delle fattispecie.*

1.4 Comparazione tra common law e civil law nel diritto del lavoro - *Influenza della tradizione inglese su quella continentale; modelli le cui diversità emergono in maniera tenue nello specifico della materia lavoristica.*

1.5 Il diritto del lavoro nella cornice storico-istituzionale inglese - *Mancanza di una Costituzione scritta; i rapporti tra il diritto emanato dal Parlamento (statute law) e la sua concreta attuazione da parte delle corti giudiziarie (case law); certezza del diritto codificato; tradizione feudale britannica; dialettica costante tra i poteri dello Stato e autonomia reciproca di questi poteri.*

1.6 Il diritto privato e il diritto pubblico in Gran Bretagna e il sistema giudiziario - *Interesse pubblico; forma costituzionale; rapporti tra Stato e diritto; corpo unitario alla disciplina del diritto del lavoro; nascita della common law; meccanismi di nomina dei giudici; corti di equity; il processo; il sistema giudiziario per le controversie di lavoro.*

1.7 Il common law e la sua origine di sistema dualista tra diritto positivo e diritto equitativo - *La mancanza di formalismo; mandatory or prohibitory injunction; circostanzialità della situazione soggettiva considerata.*

CAPITOLO SECONDO LA PROSPETTIVA “CIRCOSTANZIALE” NELLA DESCRIZIONE DEL CONTESTO SOCIO ECONOMICO

2.1 Il contesto della subordinazione come fatto economico-sociale - *Prospettiva fattuale; il carattere circostanziale.*

2.2 Il carattere circostanziale in economia e nella società - Punto di vista economico; punto di vista culturale e giuridico.

2.3 Il carattere circostanziale nel rapporto di lavoro

2.4 Circostanzialità e valori: due piani di indagine diversi - Considerazione preliminare del fatto quando l'ordinamento sia considerato nella sua funzione di attribuzione del trattamento giuridico; considerazione preliminare della norma sul fatto quando l'ordinamento agisce nella sua funzione regolatoria e di indirizzo; rapporto tra diritto ed economia; vicino al concetto di circostanzialità, nella prospettiva dell'intervento normativo, è il processo normativo giurisprudenziale.

2.5 La common law come espressione di empirismo moderno

2.6 Circostanzialità e bisogno di certezza

CAPITOLO TERZO LA DEFINIZIONE DELLA SUBORDINAZIONE IN GRAN BRETAGNA

3.1 Cenni alle origini e all'evoluzione del concetto giuridico di subordinazione - Fino alla fine del 1800 la civil law e la common law hanno seguito due strade diverse; relazione master – servant ; precisazioni a proposito della concezione c.d. “statutaria” del rapporto di lavoro.

3.2 Sulle origini e la collocazione sistematica del lavoro subordinato in Gran Bretagna - Il diritto del lavoro moderno; le prime trattazioni scientifiche risalgono a ben oltre il secondo dopoguerra; i Commentari di Blackstone; una comparazione dal punto di vista degli effetti giuridici; i primi interventi parlamentari; il concetto del control; definizioni normative di tipo circolare; vincolo di esclusiva; il control-test, funzione originaria ed evoluzione.

3.3 Sulle origini e la collocazione sistematica del rapporto di lavoro subordinato in Italia - Il dibattito sul concetto di subordinazione; influenze dalla rivoluzione francese; diritto del lavoro e sua aspirazione di tutela generalista o particolarista; teorie critiche; collegamento delle norme di tutela alla situazione di debolezza economico-sociale; contesto dottrinale ricco di soluzioni compromissorie; “forzata” riconduzione della disciplina del diritto del lavoro nella fattispecie negoziale della locazione di opere; mancata corrispondenza concettuale tra contratto di lavoro e rapporto di lavoro; “lo stare all'altrui servizio” non costituisce una definizione giuridica ma un semplice elemento fattuale; la configurazione del rapporto di lavoro è andata sganciandosi dalla interpretazione dei rapporti di lavoro come fattispecie concrete; non praticabilità del metodo sussuntivo inteso in modo ortodosso; indici rivelatori della subordinazione.

3.4 Tipologie di rapporto di lavoro in Gran Bretagna

3.5 Cenni alle fonti regolative del rapporto di lavoro

3.5.1.....Le clausole espresse

3.5.2.....Le clausole implicite (implied terms) - Il regime si fonda sul “consent”, cioè sul consenso, pur tacito, delle parti; non sono circoscrivibili entro un numero chiuso; natura di default – rule della implied term; il limite della public policy.

3.5.3.....Il potere manageriale

3.5.4.....Codici di buone pratiche – L'ACAS; il “written statement”.

3.5.5.....Contratti collettivi – Contrattazione collettiva e sindacalismo come fenomeno politico; principio di autonomia inteso come volontarietà; ancoraggi del diritto sindacale al sistema legale; la recognition.

3.5.6.....La legislazione – Definizione legale di lavoratore subordinato; la natura legale (statutaria) delle tutele; l'Employment Relations Act 1999, sec.23; le maggiori tutele e il loro ambito di applicazione.

CAPITOLO QUARTO
L'EMERSIONE DELLA C.D. PARASUBORDINAZIONE IN ITALIA E IN
GRAN BRETAGNA

4.6 L'emersione della parasubordinazione – *La necessità di redistribuire le tutele (per i rapporti la cui natura è oggettivamente ambigua); l'opportunità di eludere i regimi vincolistici del lavoro subordinato (elusione di regimi di tutela esistenti); costi economici che derivano dalla erronea qualificazione dei contratti.*

4.2 In Italia; tra fattispecie e tutele – *Il filone riformatore attento alle tutele; rivalutazione della volontà individuale nella fase della rilevazione delle differenze tra fattispecie.*

4.3 In Gran Bretagna – *Il riferimento alla figura del “worker”, come figura cui possono attribuirsi le tutele minime.*

CAPITOLO QUINTO
DEFINIZIONE DELLA SUBORDINAZIONE EX POST
E DEFINIZIONE DELLA SUBORDINAZIONE EX ANTE

5.1 Definizione del rapporto di lavoro subordinato ex ante e definizione ex post - *Il diritto casistico.*

5.1.1.....*La qualificazione del rapporto/contratto.*

5.2 Sulla definizione di subordinazione ex post: la giurisprudenza in Gran Bretagna - *Sulla rilevanza della reale condotta tenuta dalle parti piuttosto che della lettera dei loro accordi formali; la subordinazione ex post.*

5.2.1.....*Control test.*

5.2.2.....*Integration test.*

5.2.3.....*Mutuality of obligation test ed estensione delle tutele ai contratti di lavoro di breve durata.*

5.2.4.....*Economic reality test.*

5.2.5.....*Approccio misto, il multifactor test.*

5.3 La casistica inglese. Orientamenti in tema di indici rivelatori della subordinazione - *Il continuo dialogo tra realtà prettamente giuridica e realtà fattuale; Ready Mixed Concrete Ltd v Minister of Pensions and National Insurance; Cable & Wireless plc v Muscat; Byrne & Brothers v Baird; James v London Borough of Greenwich; Carmichael v National Powers plc; Consistent Group Ltd v Kalwak.*

5.4 La c.d. purposive interpretation: interpretazione della natura del rapporto di lavoro orientata alla ratio della singola tutela - *Interpretazione orientata al preliminare rinvenimento del fattore tipizzante esclusivo della etero direzione - Il contributo della Corte di Giustizia in termini di purposive interpretation.*

5.5 Sulla definizione della subordinazione ex post - *La considerazione dei fatti da una prospettiva ex post può portare infatti a pesare elementi che una qualificazione ex ante (ipotetica) non può considerare; l'uso dell'anglosassone reality test come rilevatore della dipendenza economica; la giurisprudenza italiana, metodo sussuntivo e tipologico conciliabili ex post sul piano pratico.*

5.6 Sulla definizione della subordinazione ex ante

5.6.1.....*Elementi di fatto rilevanti nella definizione ex ante (nella qualificazione) - La natura prevalentemente personale della prestazione; l'assoggettamento al potere gerarchico; il carattere continuativo; la dipendenza economica*

5.6.2.....La qualificazione preventiva del rapporto; il contributo della giurisprudenza; il contributo della legge; il contributo delle parti del rapporto - L'opportunità di elaborare una definizione legale di "lavoratore dipendente"; le presunzioni legali relative; la presunzione legale assoluta; certificazione dei contratti di lavoro; sistema della consulenza preventiva; obblighi legali di informazione.