

Esperienze quotidiane: criticità per i lavoratori coinvolti negli appalti

- Avv. Carlo Lanzinger -

Premessa - Appalti

- **Definizione appalto:**

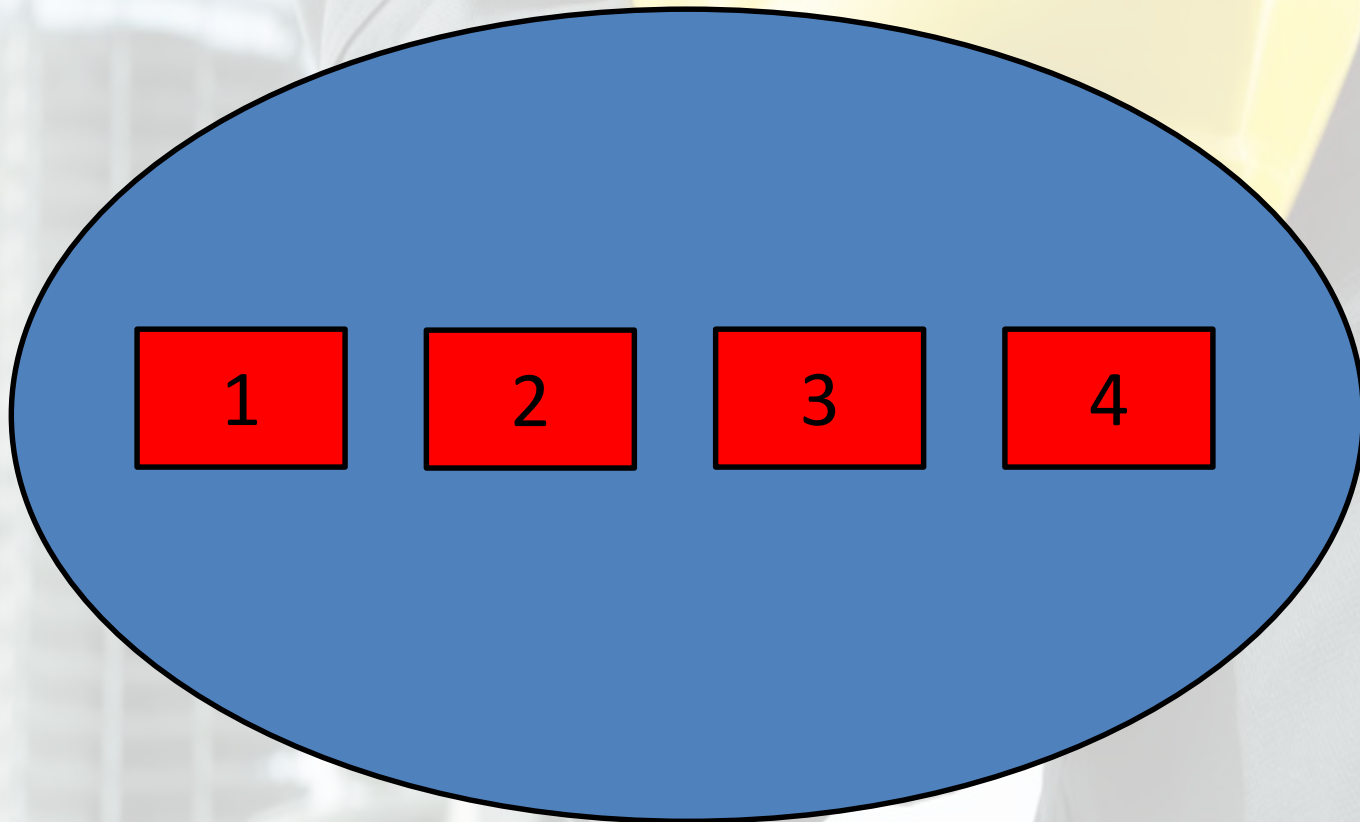
Strumento giuridico con il quale il committente, a fronte di un corrispettivo, incarica l'appaltatore di eseguire un'opera oppure un servizio.

- **Contesto economico di riferimento:**

- Servizi e lavori «storicamente» in appalto (es. edilizia)
- Esternalizzazioni pubbliche e private: «outsourcing»
(es. pulizie, logistica, vigilanza, mense, trasporti, servizi informatici, ...)

Modelli organizzativi

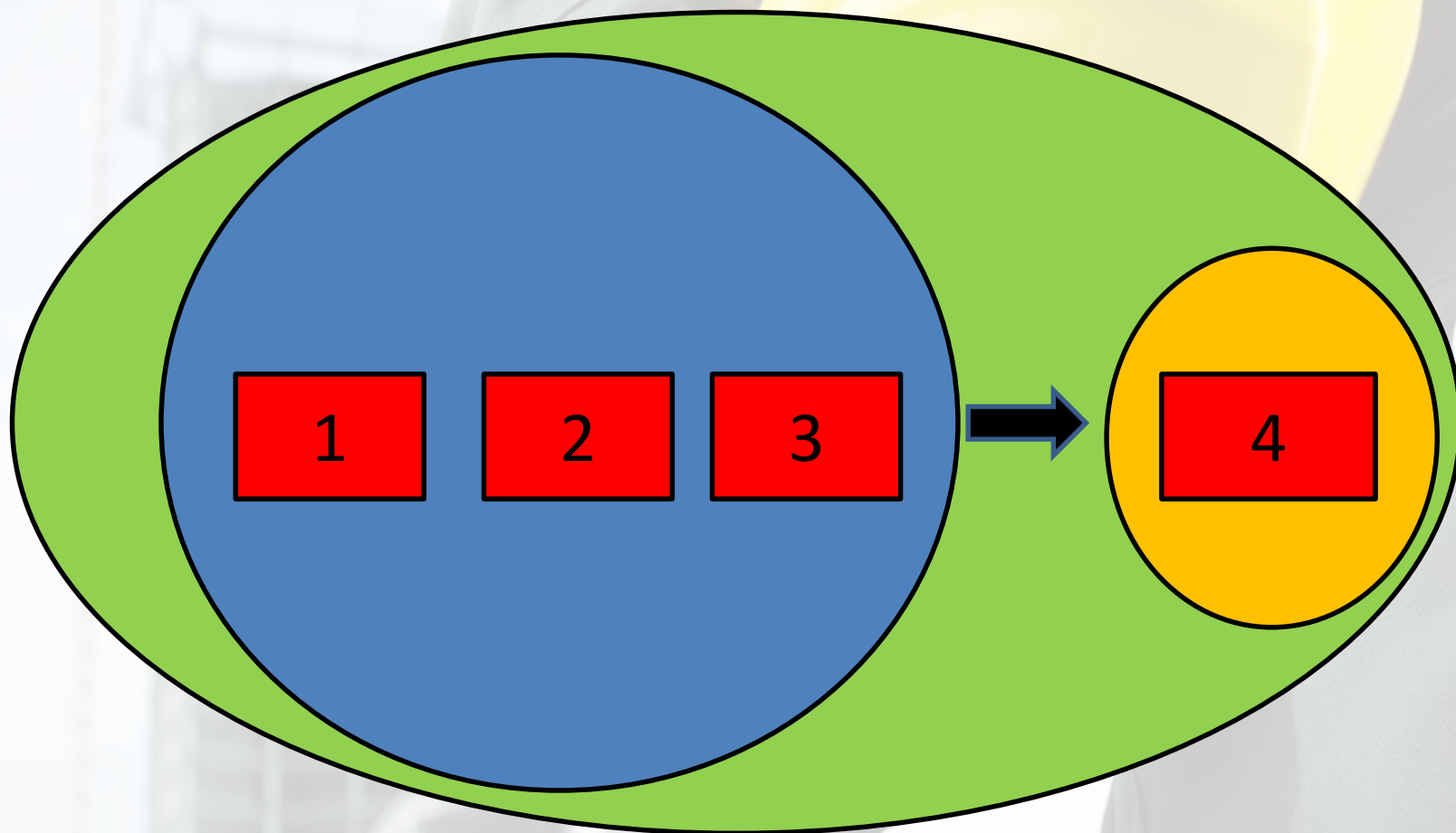
- Modello classico azienda/ente (A)



BLU-area azienda/ente che svolge un servizio/funzione, ROSSO-unità autonome di lavoratori

Modelli organizzativi

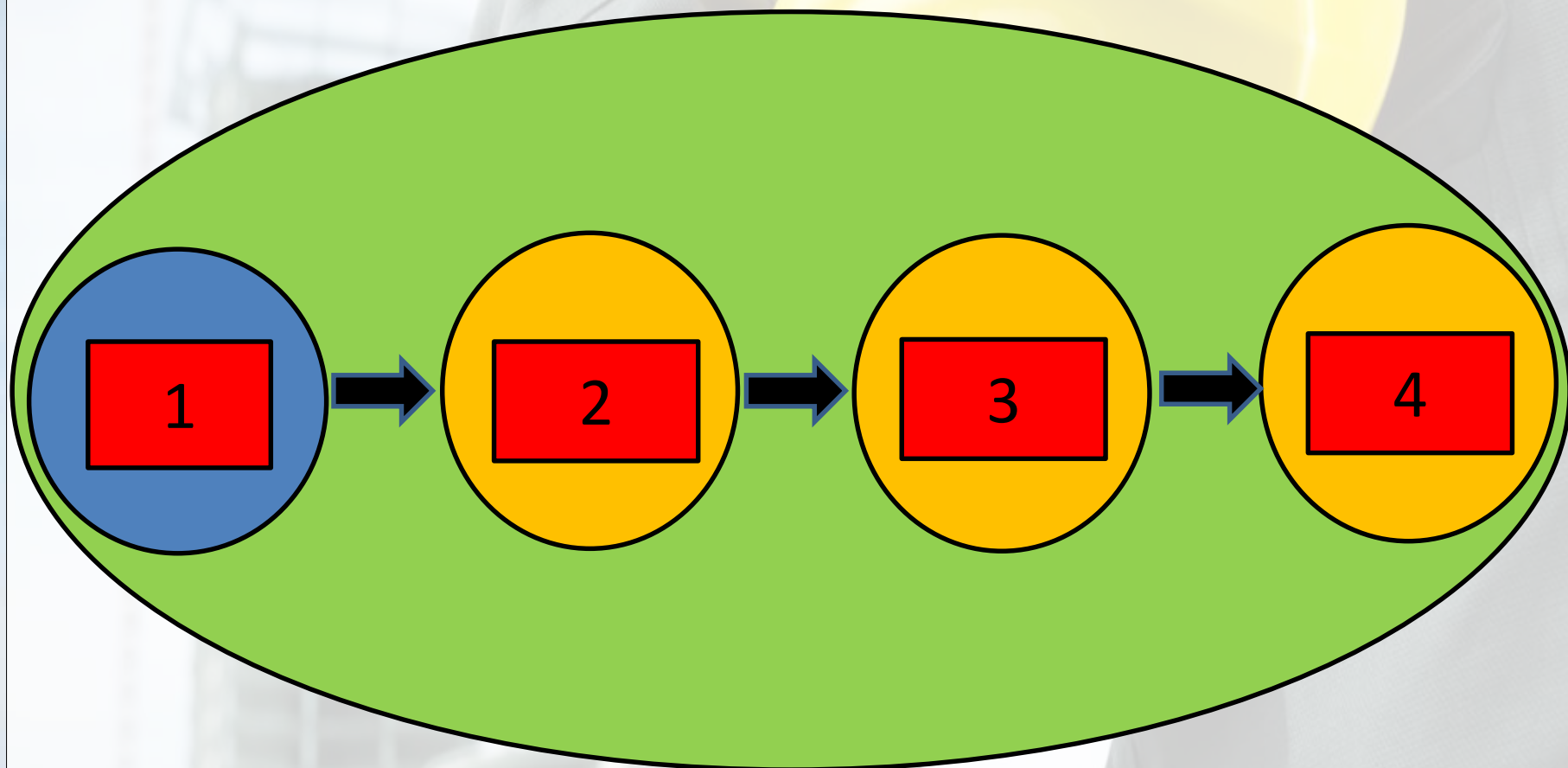
Modello outsourcing (B)



BLU-ARANCIO azienda/ente, ROSSO-unità autonome di lavoratori, VERDE- area servizio/funzione, VETTORE NERO:
appalto

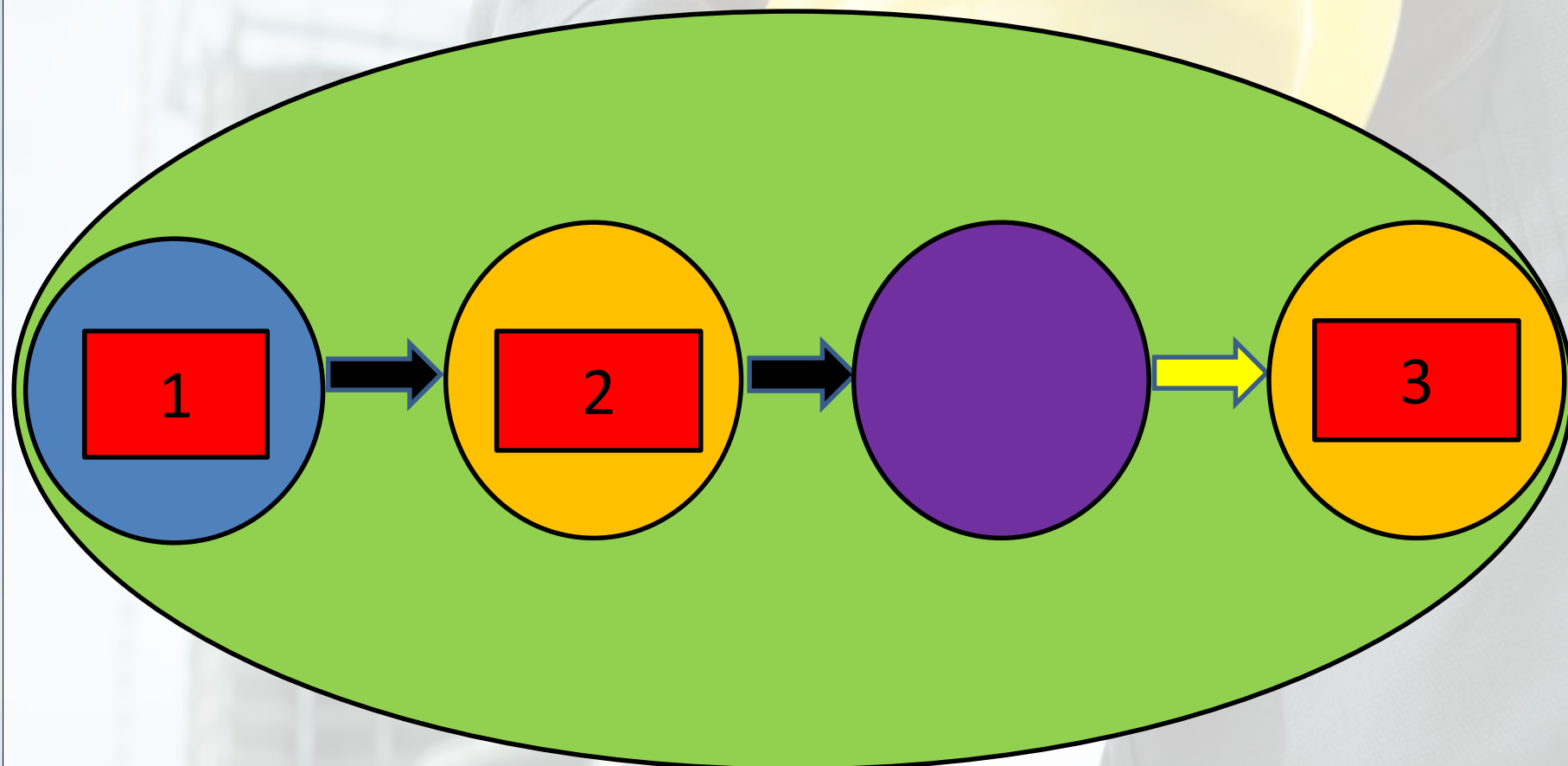
Modelli organizzativi

- Modello catena contrattuale omogenea (C)



Modelli organizzativi

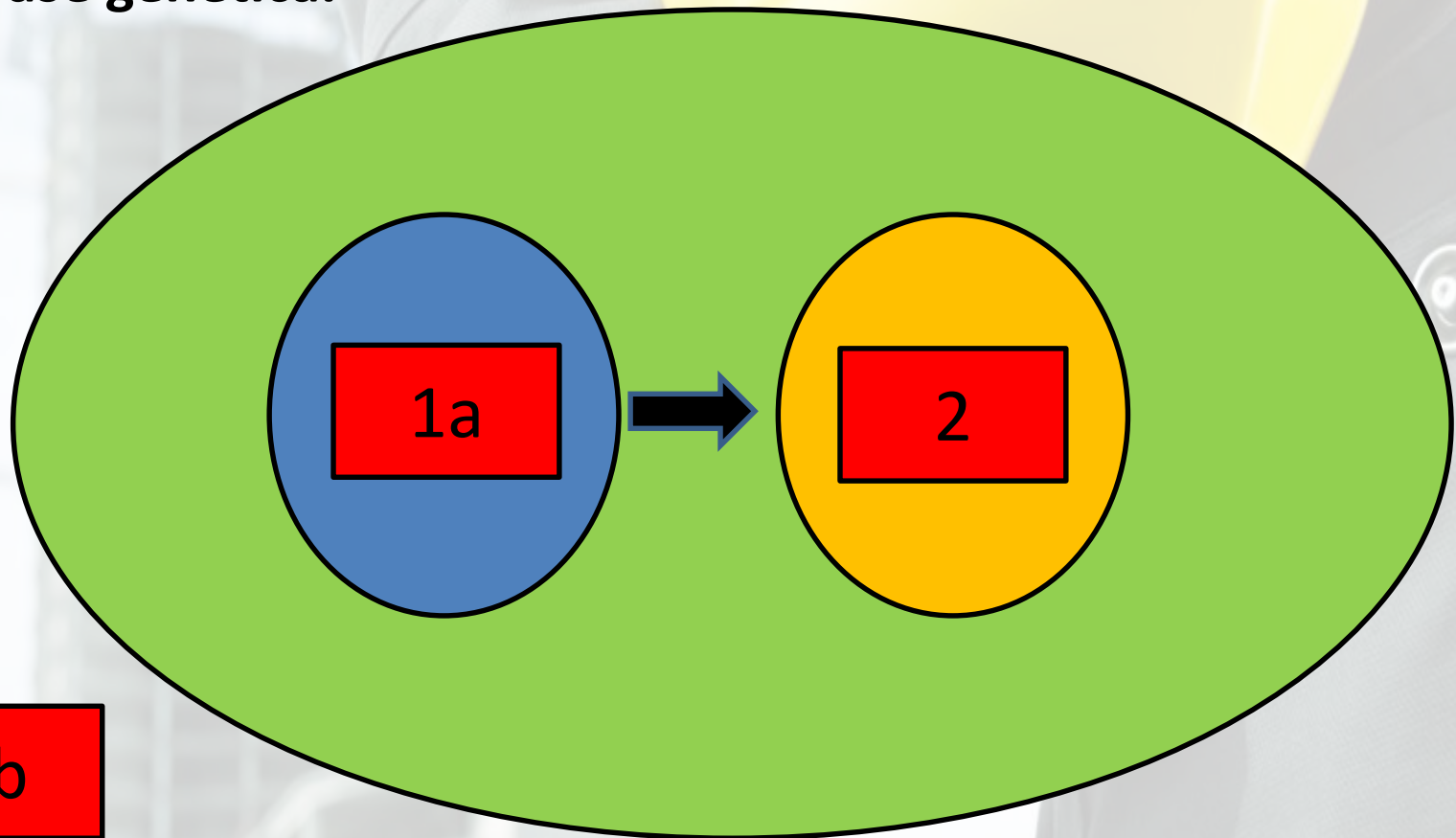
- Modello catena contrattuale eterogenea (C)



BLU-ARANCIO-VIOLA:-azienda/ente, ROSSO-unità autonome, VERDE- area servizio/funzione, VETTORE NERO: appalto, VETTORE GIALLO: altro contratto

Fasi del «supercontratto» di appalto

1. Fase genetica.



Fasi del «supercontratto» di appalto

1. Fase genetica.

Può determinare:

- **Licenziamento dei dipendenti del committente**



Impugnazione licenziamento e qualificazione rapporto

- **Assunzione dei dipendenti dell'appaltatore**



Verifica condizioni economico-normative



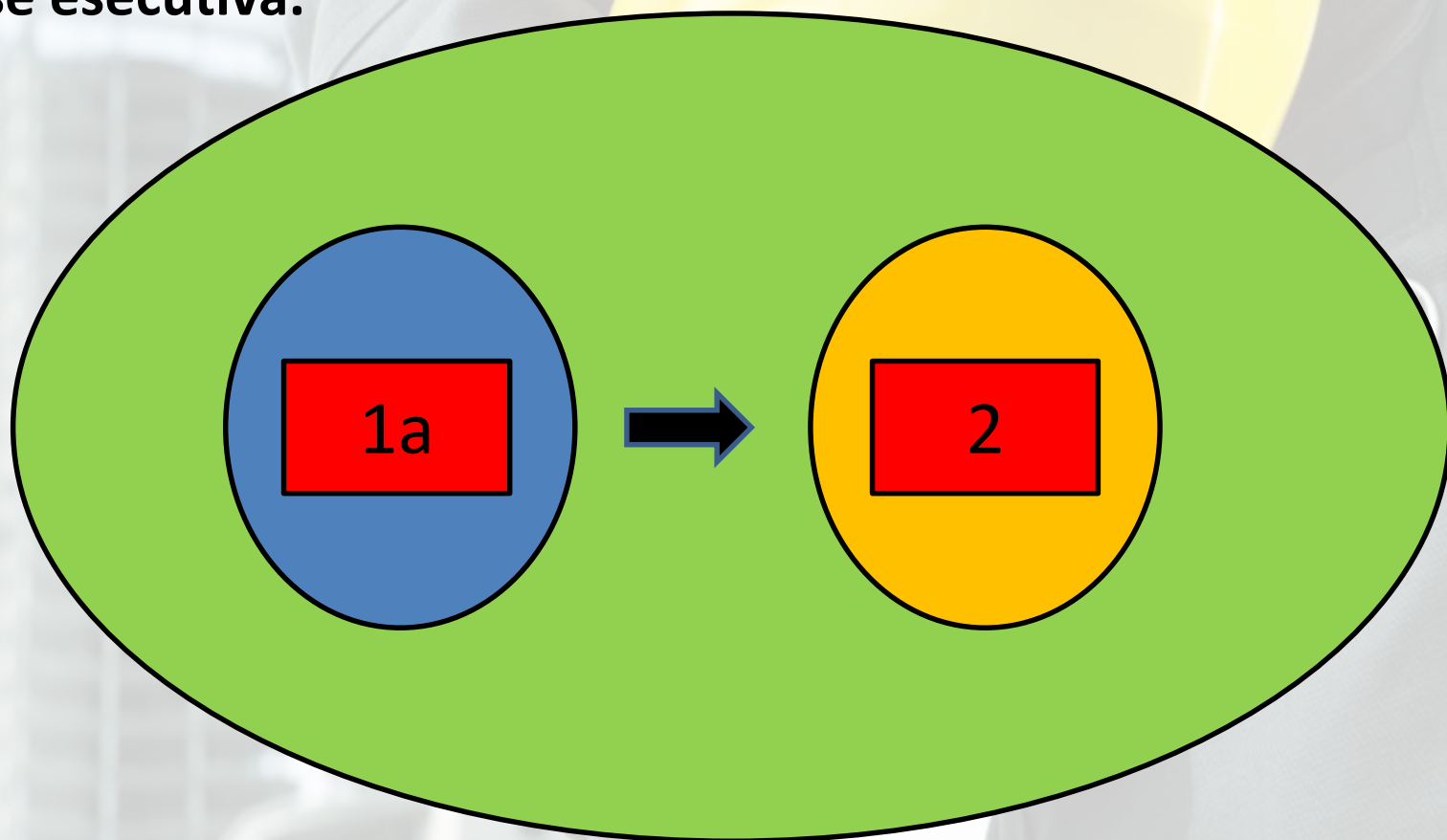
Verifica tipologia contrattuale utilizzata



Richiedere al committente documenti contrattuali appalto

Fasi del «supercontratto» di appalto

2. Fase esecutiva.



Fasi del «supercontratto» di appalto

2. Fase esecutiva.

Può determinare:

- **Lesione dei diritti del lavoratore**



Monitoraggio trattamento economico-normativo
(pagamenti, inquadramento, emissione BP, contributi,...)



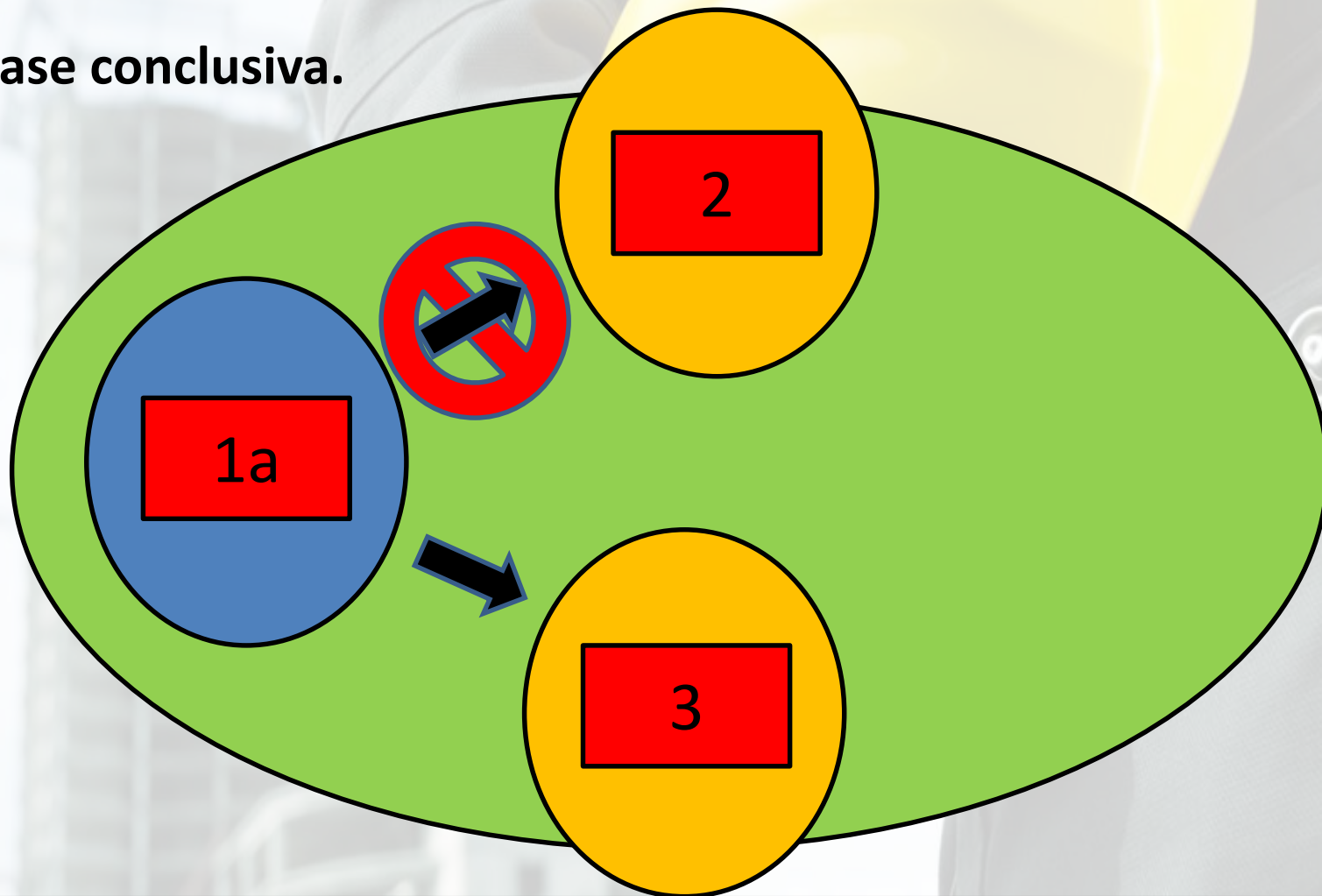
Messa in mora dell'appaltatore



Blocco dei pagamenti committente

Fasi del «supercontratto» di appalto

3. Fase conclusiva.



Fasi del «supercontratto» di appalto

3. Fase conclusiva.

può determinare:

- Licenziamento dei dipendenti dell'appaltatore



Impugnazione licenziamento e qualificazione rapporto



Verificare la possibile continuità del rapporto di lavoro



Messa in mora dell'appaltatore

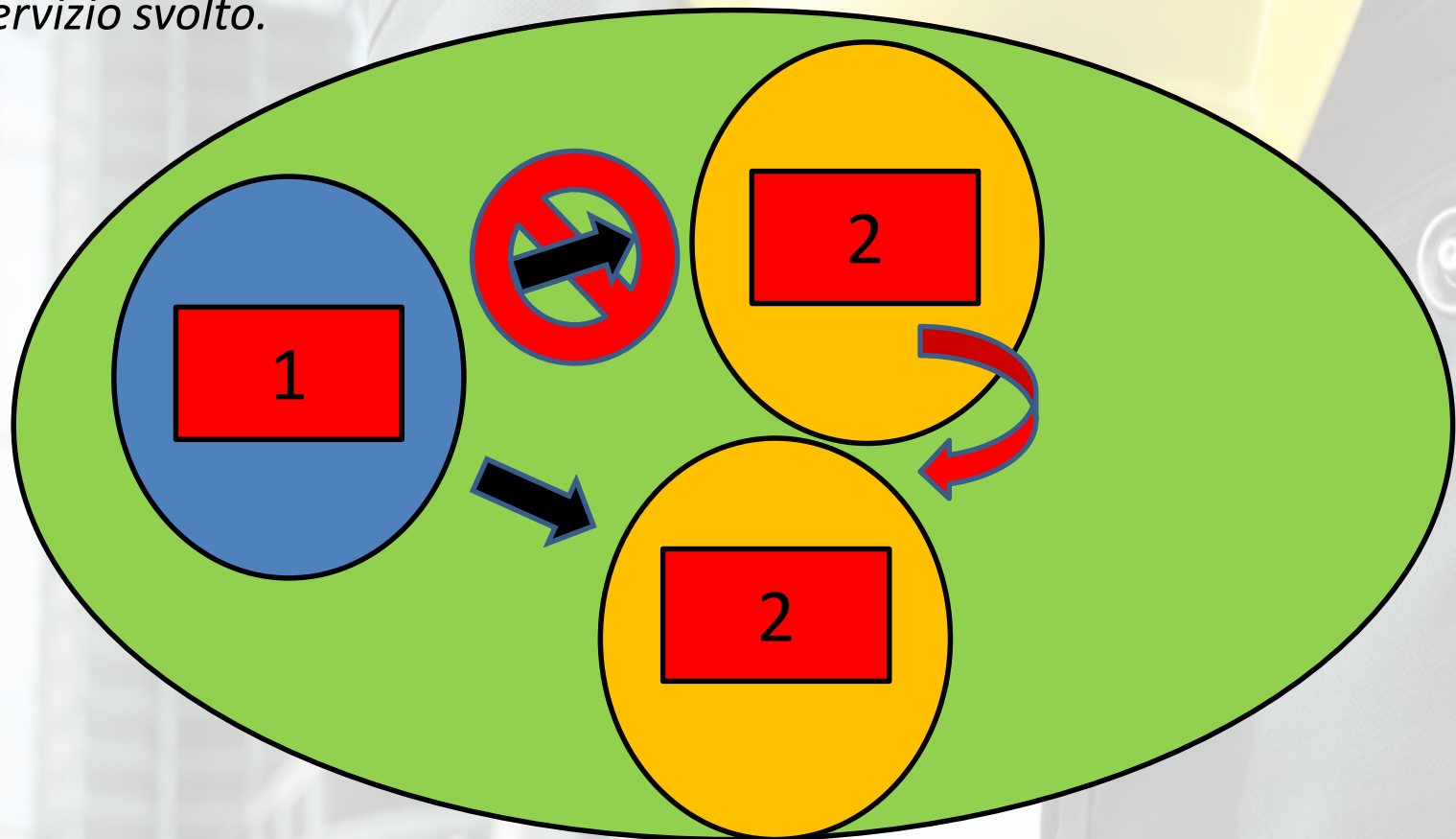


Richiedere al committente documenti contrattuali appalto
(se non ancora ottenuti)

Istituti del diritto del lavoro correlati alle esternalizzazioni

1. TUTELA DEL RAPPORTO Clausole sociali -Trasferimento d'azienda

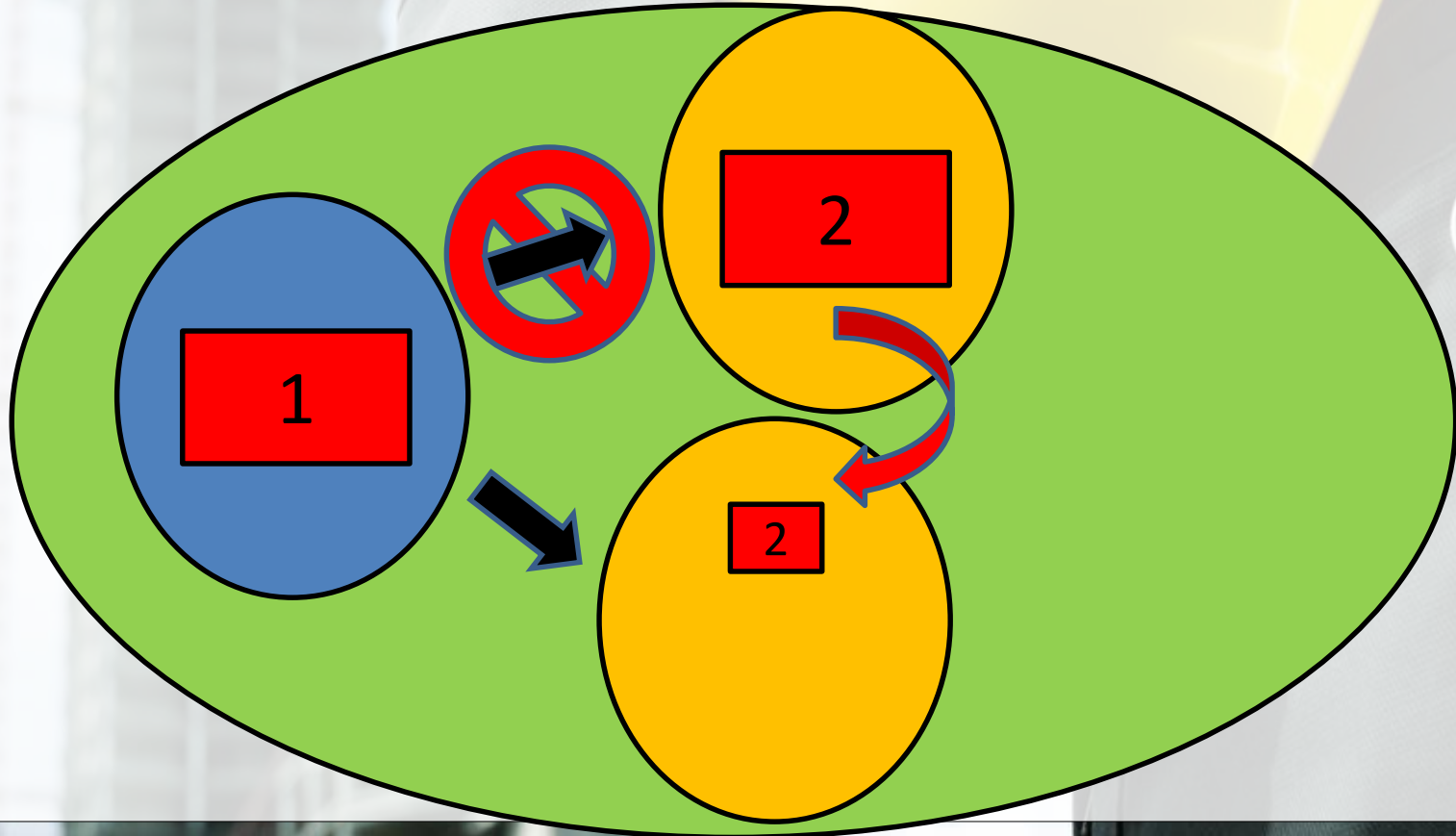
Ratio: tutela del lavoratore a fronte di operazioni ove muta la gestione ma non il servizio svolto.



Istituti del diritto del lavoro correlati alle esternalizzazioni

2. TUTELA DEL CREDITO Clausole sociali - Azioni dirette contro committente.

Ratio: i beneficiari della prestazione lavorativa in appalto rispondono degli inadempimenti assieme all'appaltatore.



1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

A. Clausole sociali

*Clausole **vincolanti** che prevedono la continuità del rapporto:*

- Contratto a favore di **terzi**
- **Diritto soggettivo** alla costituzione del rapporto
- Risarcimento del **danno**

Dove sono inserite?

- CCNL
- Contratto di appalto
- Leggi

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

A. Clausole sociali - nei CCNL

Ratio: evitare costanti conflitti sociali

ad es.

- CCNL Multiservizi
- CCNL Turismo
- CCNL Cooperative sociali

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

A. Clausole sociali - nei contratti di appalto, nelle leggi

Codice degli appalti (d.lgs. n. 50/2016)

- **Clausola sociale obbligatoria (dal 5.5.2017!)** stabilità dei rapporti per contratti ad alta intensità di manodopera (Art. 50)
- Criteri legati alla **qualità del personale** (Art. 94)

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.

Cosa si intende per trasferimento d'azienda? (art. 2112 Cod. Civ.):

- *Mutamento nella **titolarità** di un'attività economica organizzata, con o senza scopo di lucro, preesistente al trasferimento*
- *Conservazione dell'**identità** dell'attività economica*
- *Irrilevanza della **tipologia negoziale** o del provvedimento di trasferimento*

Tutela dei lavoratori

- **Continuità** del rapporto contrattuale con il nuovo soggetto
- Conservazione dei **diritti**
(anzianità, tipologia contrattuale, retribuzione)
- **Solidarietà per tutti i crediti del lavoratore** al tempo del trasferimento

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.

- Applicabilità 2112 Cod. Civ. al cambio di appaltatore?

CONTRASTO!

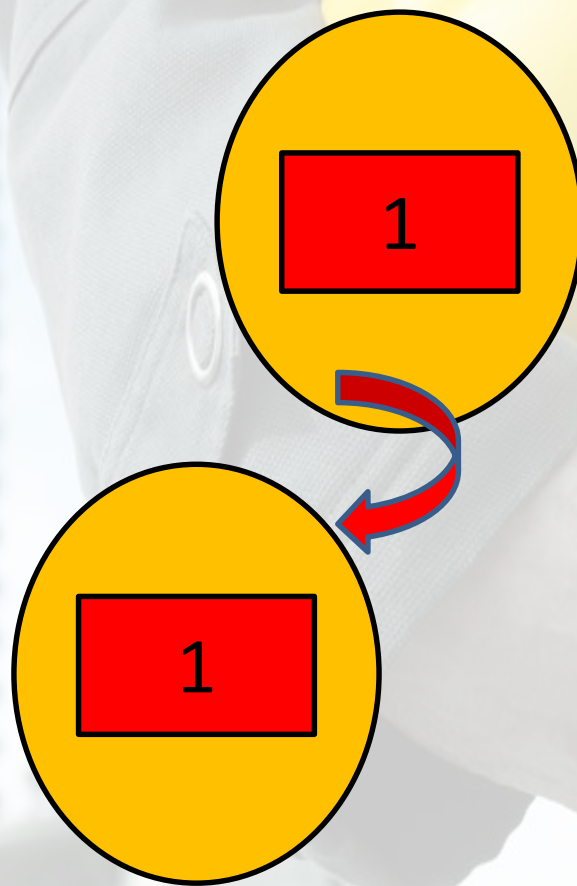
Vecchio art. 29 comma 3 D. Lgs. 276/2003

(in vigore dal 9.10.2003 al 26.7.2016)

«L'acquisizione del personale già impiegato nell'appalto a seguito di subentro di un nuovo appaltatore, in forza di legge, di contratto collettivo nazionale di lavoro, o di clausola del contratto d'appalto, non costituisce trasferimento d'azienda o di parte d'azienda.»

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.



1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.

Cambio appalto senza garanzie dell'art. 2112 Cod. Civ?

- Nuova tipologia contrattuale
 - Azzeramento anzianità
 - Non viene garantito lo stesso trattamento economico-normativo
- se non previsto dalle **clausole sociali**

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.

- Corte di Giustizia dell'Unione Europea

- **Caso Ayse Suez**

(Nozione di entità economica) *“complesso organizzato di persone ed elementi che consentono l'esercizio di un'attività economica”*

- Gruppo di lavoratori

- **Caso Temco**

(Non necessario rapporto contrattuale tra uscente e subentrante)

→ **PROCEDURA D'INFRAZIONE CONTRO L'ITALIA:**

EU Pilot 7622/15/EMPL

1. LA TUTELA DEL RAPPORTO

B. Il trasferimento d'azienda e il cambio di gestione nell'appalto.

Nuovo art. 29 comma 3 D.Lgs. 276/2003

(in vigore dal 23.7.2016)

«L'acquisizione del personale già' impiegato nell'appalto a seguito di subentro di nuovo appaltatore dotato di propria struttura organizzativa e operativa, in forza di legge, di contratto collettivo nazionale di lavoro o di clausola del contratto d'appalto, ove siano presenti elementi di discontinuità che determinano una specifica identità di impresa, non costituisce trasferimento d'azienda o di parte d'azienda.»

▶ Messa in mora

2. LA TUTELA DEL CREDITO

A. Clausole sociali - nei contratti di appalto, nelle leggi

Legge provinciale appalti (n.16/2015)

- Indicazione costo del personale, **tenendo conto dei CCNL e contratti collettivi territoriali /** rispetto obblighi in materia di diritto del lavoro, anche stabiliti dai contratti collettivi nazionali e territoriali (Art. 22)

Codice degli appalti (d.lgs. n. 50/2016)

- Principi per l'esecuzione / **applicazione contratto nazionale e territoriale per settore e zona** (Art. 30)
- Garanzia per pagamento lavoratori (Art. 103 comma 2)

2. LA TUTELA DEL CREDITO

B. Azione diretta di cui all'art. 1676 Cod. Civ.

-  Messa in mora
-  Pagamento diretto

Responsabilità solidale

(committente pubblico e privato)

Rapporto di **provvista**

2. LA TUTELA DEL CREDITO

C. Azione diretta di cui al Codice dei contratti pubblici (art. 30 commi 5 e 6 D. Lgs. n. 50/2016)

- In caso di ritardo nel pagamento delle retribuzioni:
 - ▶ Invito scritto al soggetto inadempiente entro 15 giorni da parte del responsabile del procedimento
- In caso di mancata contestazione o in mancanza di motivi:
 - ▶ Pagamento diretto delle spettanze dovute ai lavoratori, MA detraendole dalle somme dovute all'affidatario

2. LA TUTELA DEL CREDITO

D. Azione diretta di cui all'art. Art. 29 D. Lgs. 276/2003

- Crediti retributivi, contributi previdenziali e premi assicurativi



Messa in mora

- Responsabilità solidale:
 - 2 anni dalla fine dell'appalto
 - Illimitata per *quantum debeatur*

Ambito di applicazione soggettiva:

- Esclusione delle **persone fisiche** che non esercitano attività di impresa o professionale
- Esclusione dei **committenti pubblici**
(riforma – contraria la giurisprudenza di merito maggioritaria!)

3. REDAZIONE CONTRATTI DI APPALTO

Garanzie per i lavoratori in appalto

Clausole sociali

- Indicazione dei contratti collettivi da applicare
- Riferimento al settore merceologico
- Continuità del rapporto nel passaggio di gestione, alle medesime condizioni economico-normative acquisite dal lavoratore.

Caso Rüffert (C-346/06) CONTRASTO (superato dalla direttiva?)
norme di un Land tedesco di miglior favore vs libera circolazione dei servizi (e direttiva distacco) in merito al trattamento economico di lavoratori in appalto.

Questioni aperte

- **«Working poors»**

E' sostenibile applicare a livello territoriale i minimi dei CCNL «peggiori»?

- **Gabbie sociali**

Avranno mai i dipendenti degli appaltatori i requisiti per essere assunti dal committente? Chi sono i soggetti impiegati negli appalti?

- **Misure pubbliche a sostegno del reddito**

Qual è il rapporto tra lavoratori impiegati negli appalti/livelli retributivi/misure a sostegno del reddito?

- **«Equal pay» negli appalti endoaziendali**

Esistono discriminazioni tra dipendenti (del committente e dell'appaltatore) che lavorano nello stesso contesto lavorativo?



***Grazie per la Vostra
attenzione!***

- Avv. Carlo Lanzinger -