

Working Paper

ADAPT
www.adapt.it

UNIVERSITY PRESS

Associazione per gli Studi Internazionali e Comparati sul Diritto del lavoro e sulle Relazioni industriali

La contrattazione di prossimità nel dibattito giuslavoristico: un percorso di letture

Giovanni Pigliarmini

Ricercatore in diritto del lavoro presso l'Università di Modena e Reggio Emilia

Working Paper n. 9/2023

ABSTRACT

Con il presente contributo l'Autore si propone di illustrare un percorso di letture sulla contrattazione di prossimità, ordinato per temi e problemi che la disposizione ha sollevato nel dibattito dottrinale. I circa cento contributi richiamati sono stati selezionati e individuati consultando prevalentemente riviste scientifiche, nonché i commenti e le curatele che si sono occupati della tematica. Sono anche indicati alcuni studi monografici pubblicati a seguito dell'introduzione della disposizione di legge. Inoltre, sono stati presi in considerazione anche alcuni studi che, pur non avendo come oggetto principale di indagine l'art. 8 hanno comunque offerto un particolare contributo al dibattito. Disposti in ogni paragrafo per ordine cronologico, i contributi selezionati coprono un arco temporale di dieci anni, a partire dal 2011, anno in cui è entrata in vigore la disposizione.

I PUNTI CHIAVE DEL PAPER

- Tra il 2011 e il 2021, sono stati scritti e pubblicati circa cento contributi aventi ad oggetto la contrattazione di prossimità.
- Oltre dieci riviste scientifiche hanno ospitato autorevoli contributi in materia, in aggiunta ai diversi commenti e studi monografici che si sono interessati della tematica.
- Il dibattito giuslavoristico risulta particolarmente incentrato sulla politica del diritto che ha ispirato l'art. 8 e sui profili di costituzionalità della disposizione.
- Sebbene la dottrina sia nettamente divisa sui profili di (in)costituzionalità dell'intesa di prossimità sottoscritta a livello aziendale, è possibile registrare un certo grado di convergenza del dibattito sulla possibile incostituzionalità dell'art. 8 nella parte in cui riconosce efficacia *erga omnes* anche alle intese di prossimità sottoscritte a livello territoriale.

IL MESSAGGIO

Gli articoli e i saggi oggetto di questa rassegna non esauriscono il variegato panorama di studi su una disposizione che ancora oggi è oggetto di discussione, non solo nell'ambito del dibattito accademico, ma anche in quello sindacale e giudiziario, considerato anche il crescente numero di pronunce giudiziarie in materia e il recente intervento della Corte Costituzionale; tuttavia, il seguente percorso di letture può essere quantomeno utile ad indirizzare la riflessione di magistrati, avvocati, consulenti, sindacalisti e *HR manager* nonché lo studio e la ricerca di tesisti, dottorandi e ricercatori verso i principali e più controversi nodi giuridici che il dibattito giuslavoristico ha sollevato sull'art. 8 del decreto-legge n. 138 del 2011.

Indice

1. Introduzione.....	4
2. Contrattazione di prossimità e politica del diritto	5
3. L'efficacia e i requisiti dell'intesa di prossimità	6
4. La legittimazione negoziale dei soggetti stipulanti le intese di prossimità	7
5. La conoscibilità delle intese di prossimità e relativi casi di studio	7
6. Il rapporto con l'art. 39 Cost. e le questioni di costituzionalità	7
7. Altri profili di "asserita" incostituzionalità della disposizione.....	9
8. Il rapporto tra l'art. 8 e l'ordinamento intersindacale.....	10
9. Il rapporto tra l'art. 8 e l'art. 51 del d.lgs. n. 81 del 2015	11
10. Intese di prossimità e profili previdenziali	12
11. Sui limiti derogatori delle intese di prossimità.....	12
12. Sugli spazi di deroga che la disposizione concede alla contrattazione collettiva....	12

1. Introduzione

Con la [sentenza 28 marzo 2023, n. 52](#), la Corte Costituzionale ha dichiarato inammissibile la questione di legittimità costituzionale sull'art. 8 del decreto-legge n. 138 del 2011, sollevata lo scorso anno dalla Corte di Appello di Napoli. Dopo una prima lettura analitica dell'*iter* argomentativo seguito dal giudice delle leggi ⁽¹⁾, atteso che la lacunosa ordinanza di remissione non ha consentito alla Corte Costituzionale di entrare nel merito della questione, riteniamo opportuno proporre un percorso di letture che consenta di mettere a fuoco le principali questioni che la disposizione ha sollevato nel dibattito giuslavoristico nell'arco di un decennio.

Quello che segue è uno schema per l'organizzazione della letteratura in materia che raggruppa, per nodi tematici, 100 contributi (di cui 47 pubblicati su riviste scientifiche, 12 come *working paper*, 29 come contributi in commentari e curatele, oltre a tre studi monografici sul tema) disposti in ordine cronologico.

Ai fini della costruzione di questo schema, le riviste consultate sono le seguenti: Diritto delle Relazioni Industriali (*DRI*), Argomenti di Diritto del Lavoro (*ADL*), Rivista Italiana di Diritto del Lavoro (*RIDL*), Giornale di Diritto del Lavoro e di Relazioni Industriali (*DLRI*), Lavoro e Diritto (*LD*), Massimario di Giurisprudenza del Lavoro (*MGL*), Giurisprudenza Italiana (*GI*), Il Lavoro nella Giurisprudenza (*LG*), Variazioni su Temi di Diritto del Lavoro (*VTDL*), Rivista Giuridica del Lavoro (*RGL*), *Labor* - Il lavoro nel diritto, Economia e Lavoro (*EL*), Stato e Mercato (*SM*). Sono stati considerati anche alcuni *working paper* e articoli pubblicati su piattaforme riconosciute e accreditate presso la comunità scientifica italiana, che, per l'autorevolezza degli autori e delle relative opinioni espresse in merito, non era possibile ignorare.

Tra i diversi commentari e curatele pubblicati in materia, quelli consultati per questa rassegna sono: F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012; M. TIRABOSCHI (a cura di), *Interventi urgenti per la promozione dell'occupazione, in particolare giovanile, e della coesione sociale. Primo commento al decreto-legge 28 giugno 2013, n. 76*, Adapt University Press, 2013, n. 10; L. ZOPPOLI, A. ZOPPOLI, M. DELFINO (a cura di), *Una nuova Costituzione per il sistema di relazioni sindacali?*, Editoriale Scientifica, 2014; L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014; M. RANIERI (a cura di), *Le fonti del diritto del lavoro tra ordinamento sovranazionale e ordinamento interno*, Giappichelli, 2015; F. CARINCI (a cura di), *Commento al d.lgs. 15 giugno 2015, n. 81: le tipologie contrattuali e lo jus variandi*, Adapt University Press, 2015, n. 48; M. MAGNANI, A. PANDOLFO, P.A. VARESI (a cura di), *I contratti di lavoro. Commentario al d.lgs. 15 giugno 2015, n. 81, recante la disciplina organica dei contratti di lavoro e revisione della normativa in tema di mansioni, a norma dell'art. 1, comma 7, della l. 10 dicembre 2014, n. 183*, Giappichelli, 2016; R. DEL PUNTA, F. SCARPELLI (a cura di), *Codice commentato del lavoro*, Ipsoa, 2019.

Relativamente agli studi monografici in materia, sono stati presi in considerazione i

⁽¹⁾ G. PIGLIALARMI, *L'art. 8 dopo la sentenza della Corte Costituzionale: una prima lettura*, in *Bollettino ADAPT* 3 aprile 2023, n. 13.

contributi di V. BAVARO, *Azienda, contratto e sindacato*, Cacucci, 2012, e quello di A. BOLLANI, *Lavoro a termine, somministrazione e contrattazione collettiva in deroga*, Cedam, 2013, A. AVONDOLA, *Legge, contratto e certificazione nella qualificazione dei rapporti di lavoro*, 2013, Jovene; F. OLIVELLI, *La contrattazione collettiva aziendale dei lavoratori privati*, Giuffrè, 2016, L. LAZZERONI, *La regolazione per legge del contratto collettivo aziendale alla luce del sistema costituzionale*, Giappichelli, Torino, 2017, nonché I. ALVINO, *I rinvii legislativi al contratto collettivo*, Jovene Editore, 2018.

Segue, dunque, uno schema che ha come obiettivo quello di segnalare i principali contributi della dottrina giuslavoristica in materia di contrattazione collettiva di prossimità. I contributi sono ordinati in ordine cronologico e accorpati per temi e problemi, secondo la suddivisione in paragrafi che segue:

- contrattazione di prossimità e politica del diritto (§ 2);
- l'efficacia e i requisiti dell'intesa di prossimità (§ 3);
- la legittimazione negoziale dei soggetti stipulanti le intese di prossimità (§ 4);
- la conoscibilità delle intese di prossimità e relativi casi di studio (§ 5);
- il rapporto con l'art. 39 Cost. e le questioni di costituzionalità (§ 6);
- altri profili di "asserita" incostituzionalità della disposizione (§ 7);
- il rapporto tra l'art. 8 e l'ordinamento intersindacale (§ 8);
- il rapporto tra l'art. 8 e l'art. 51 del d.lgs. n. 81 del 2015 (§ 9);
- intese di prossimità e profili previdenziali (§ 10);
- sui limiti derogatori delle intese di prossimità (§ 11);
- sugli spazi di deroga che la disposizione concede alla contrattazione collettiva (§ 12).

2. Contrattazione di prossimità e politica del diritto

Per una valutazione sulla politica legislativa che esprime l'art. 8, si vedano le riflessioni di: F. CARINCI, *Al capezzale del sistema contrattuale: il giudice, il sindacato, il legislatore*, in Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2011, n. 133, pp.1-79, spec. pp. 1-2; M. RUSCIANO, *L'art. 8 è contro la costituzione*, in *Eguaglianza&Libertà*, 8 settembre 2011; L. MARIUCCI, *L'art. 8 è copiato dai cinesi*, in *Eguaglianza&Libertà*, 23 novembre 2011; E. ALES, *Dal caso FIAT al "caso Italia". Il diritto del lavoro "di prossimità", le sue scaturigini e i suoi limiti costituzionali*, in *DRI*, 2011, n. 3, pp. 1061-1091, spec. p. 1062; D. GOTTARDI, *La FIAT una multinazionale all'assalto delle regole del proprio Paese*, 2011, n. 3, pp. 381-390, spec. p. 381; L. MARIUCCI, *Un accordo e una legge contro l'accordo*, in *LD*, 2011, n. 3, pp. 451-465, spec. p. 463; A. TAMPIERI, *Considerazioni sull'effettività dell'art. 8, comma 2-bis della legge n. 148/2011*, in *QFMB*, 2011, n. 2, pp. 1-8, spec. p. 2; A. GARILLI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011 nel sistema delle relazioni sindacali*, Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona" – IT, 2012, n. 139, spec. § 1; G. P. CELLA, *Difficoltà crescenti per le relazioni industriali europee e italiane*, in *SM*, 2012, n. 1, pp. 29-54, spec. p. 39; R. DEL PUNTA, *Cronache da una transizione confusa (su art. 8, l. n. 148/2011, e dintorni)*, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 31-53, spec. pp. 31-34; R. DE LUCA TAMAJO, *Crisi economica e relazioni industriali: alcune osservazioni sull'articolo 8 della legge n. 148/2011*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 11-15; M. DEL CONTE, *La riforma della contrattazione decentrata: dissoluzione o evoluzione del diritto del lavoro?*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 24-40, spec. p.

25; C. PISANI, *Una ricetta della BCE per l'occupazione: regole specifiche aziendali*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 67-77; M. TIRABOSCHI, *L'articolo 8 del decreto-legge 13 agosto 2011, n. 138: una prima attuazione dello "Statuto dei lavori" di Marco Biagi*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 78-91, spec. pp. 79, 83 nonché 85-56; M. MAGNANI, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 303-310, spec. p. 305; O. MAZZOTTA, «Apocalittici» e «integrati» alle prese con l'art. 8 della legge n. 148 del 2011: il problema della disponibilità del tipo, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 19-29, spec. p. 19; A. LASSANDARI, *Dopo l'accordo del 28 giugno 2011 (e l'art. 8 della l. n. 148): incertezze, contraddizioni, fragilità*, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 55-79, spec. 57; F. SCARPELLI, *Il rapporto tra la legge e la contrattazione collettiva di prossimità nell'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in *RGL*, 2012, 3, pp. 493-501, spec. p. 493; U. ROMAGNOLI, *La deriva del diritto del lavoro (Perché il presente obbliga a fare i conti col passato)*, in G. ALPA, V. ROPPO (a cura di), *La vocazione civile del giurista. Saggi dedicati a Stefano Rodotà*, Laterza, 2013; A. PERULLI, *La contrattazione collettiva «di prossimità»: teoria, comparazione e prassi*, in *RIDL*, 2013, n. 4, pp. 919-960, spec. p. 922; A. TURSI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011 nel prisma dei rapporti tra legge e autonomia collettiva*, in *DRI*, 2013, n. 4, pp. 958-979, spec. p. 963; V. BAVARO, *L'aziendalizzazione nell'ordine giuridico-politico del lavoro*, in *LD*, 2013, n. 2, pp. 213-242, spec. pp. 213-216, nonché pp. 222-223; A. PERULLI, V. SPEZIALE, *La contrattazione di prossimità e l'aziendalizzazione delle relazioni industriali*, in L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014, pp. 107-168, spec. pp. 107-134; G. FONTANA, *Inderogabilità, derogabilità e crisi dell'uguaglianza*, Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2015, n. 276, p. 17; M. RANIERI (a cura di), *Le fonti del diritto del lavoro tra ordinamento sovranazionale e ordinamento interno*, Giappichelli, 2015, p. 70; C. ROMEO, *Il declino dell'inderogabilità: la rinegoziazione dei contratti di lavoro*, in *ADL*, 2017, n. 6, pp. 1409-1421.

3. L'efficacia e i requisiti dell'intesa di prossimità

Il tema dell'efficacia (*erga omnes*) delle intese di prossimità e dei relativi requisiti che la disposizione impone a tale scopo è trattato con particolare attenzione nei seguenti contributi: F. CARINCI, *Al capezzale del sistema contrattuale: il giudice, il sindacato, il legislatore*, in Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2011, n. 133, pp. 1-79, spec. p. 16; A. VALLEBONA, *L'efficacia derogatoria dei contratti aziendali o territoriali: si sgretola l'idolo dell'uniformità oppressiva*, in *QFMB*, 2011, n. 2, pp. 1-8, spec. pp. 5-7; A. VALLEBONA, *L'efficacia derogatoria dei contratti aziendali o territoriali: si sgretola l'idolo della uniformità oppressiva*, in *MGL*, 2011, n. 9, pp. 682-687, spec. p. 686; M. MAGNANI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011: la complessità di una norma sovrabbondante*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 1-10, p. 6; M. MARAZZA, *La contrattazione di prossimità nell'articolo 8 della manovra 2011: i primi passi della dottrina giuslavoristica*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 41-56, pp. 47-48; R. DEL PUNTA, *Cronache da una transizione confusa (su art. 8, l. n. 148/2011, e dintorni)*, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 31-53, spec. pp. 39-40, p. 42, nonché p. 46; R. DE LUCA TAMAJO, *Crisi economica e relazioni industriali: alcune osservazioni sull'articolo 8 della legge n. 148/2011*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 11-15, spec. pp. 11-12; M. DEL CONTE, *La riforma della contrattazione decentrata: dissoluzione o evoluzione del diritto del lavoro?*, in *DRI*, 2012,

n. 1, pp. 24-40, spec. p. 26, nonché pp. 32-33; R. PESSI, *Ancora sull'articolo 8 della seconda manovra estiva. Quali spazi per la contrattazione di prossimità?*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 57-66, spec. p. 60; C. PISANI, *Una ricetta della BCE per l'occupazione: regole specifiche aziendali*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 67-77, spec. p. 69; M. TIRABOSCHI, *L'articolo 8 del decreto-legge 13 agosto 2011, n. 138: una prima attuazione dello "Statuto dei lavori" di Marco Biagi*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 78-91, spec. pp. 85-86; A. TURSI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011 nel prisma dei rapporti tra legge e autonomia collettiva*, in *DRI*, 2013, n. 4, pp. 958-979, spec. p. 973; L. ZOPPOLI, *Le fonti (dopo il Jobs Act): autonomia ed eteronomia a confronto*, in *Labor*, 2016, 1-2, pp. 37-58, spec. p. 52.

4. La legittimazione negoziale dei soggetti stipulanti le intese di prossimità

Rispetto ai criteri adottati dalla disposizione per l'individuazione delle organizzazioni sindacali abilitate a stipulare le intese di prossimità, si segnalano le riflessioni di: F. CARINCI, *Al capezzale del sistema contrattuale: il giudice, il sindacato, il legislatore*, in Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2011, n. 133, pp. 1-79, spec. pp. 27-28; R. ROMEI, *Qualche spunto di riflessione sull'art. 8 della manovra d'agosto*, in *www.nelmerito.com*, 2011; A. MARESCA, *La contrattazione collettiva dopo l'art. 8, d.l. 13 agosto 2011 n. 138*, in *www.cuore&critica.it*, 2011; V. FILÌ, *Contrattazione di prossimità e poteri di deroga nella Manovra di ferragosto (art. 8, d.l. n. 138/2011)*, in *LG*, 2011, n. 10, pp. 977-985, spec. p. 978; T. TREU, *L'accordo 28 giugno 2011 e oltre*, in *DRI*, 2011, n. 3, pp. 613-641, spec. pp. 635-637; M. BARBIERI, *Il rapporto tra l'art. 8 e l'accordo interconfederale del 28 giugno 2011*, in *RGL*, 2012, 3, pp. 461-470, spec. p. 463; M. TREMOLADA, *Contrattazione di prossimità: gli organismi legittimati a concludere le specifiche intese*, in *LG*, 2012, n. 1, pp. 21-28; R. PESSI, *Ancora sull'articolo 8 della seconda manovra estiva. Quali spazi per la contrattazione di prossimità?*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 57-66, spec. p. 59; L. GALANTINO, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 233-265, spec. p. 254; R. DEL PUNTA, *Cronache da una transizione confusa (su art. 8, l. n. 148/2011, e dintorni)*, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 31-53, p. 42; A. TURSI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011 nel prisma dei rapporti tra legge e autonomia collettiva*, in *DRI*, 2013, n. 4, pp. 958-979, spec. pp. 966-967; A. PERULLI, V. SPEZIALE, *La contrattazione di prossimità e l'aziendalizzazione delle relazioni industriali*, in L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014, pp. 107-168, spec. p. 142; G. PAONE, *Efficacia soggettiva/oggettiva/temporale del contratto collettivo*, in L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014, pp. 239-278, spec. p. 270; F. OLIVELLI, *La contrattazione collettiva aziendale dei lavoratori privati*, 2016, Giuffrè, pp. 199-209.

5. La conoscibilità delle intese di prossimità e relativi casi di studio

Sull'obbligo di conoscibilità di dette intese, si segnalano i contributi di: L. SERRANI, *L'obbligo di trasparenza nella contrattazione collettiva di prossimità*, in M. TIRABOSCHI (a cura di), *Interventi urgenti per la promozione dell'occupazione, in particolare*

giovanile, e della coesione sociale. *Primo commento al decreto-legge 28 giugno 2013, n. 76*, Adapt University Press, 2013, n. 10, pp. 169-174; più di recente, M. TIRABOSCHI, *Accordi in deroga ex articolo 8 e loro conoscibilità. A proposito di un recente contratto aziendale di regolazione del lavoro dei rider e di alcuni orientamenti della magistratura*, in Bollettino ADAPT 1° febbraio 2021, n. 4. **Non mancano analisi giuridiche relative ad accordi di prossimità sottoscritti in diverse aziende:** A. LASSANDARI, *La contrattazione integrativa*, in *L'Annuario del lavoro*, anno 2012, pp. 105-114; P. DELL'ATTI, B. CAPONETTI, *Caso studio sul contratto di prossimità ex art. 8, legge 14 settembre 2011, n. 148*, in *EL*, 2014, n. 1, pp. 65-74; A. PERULLI, *La prassi applicativa dell'art. 8 del D.L. n. 138/2011, convertito in legge n. 148/2011*, in L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014, pp. 169-184; A. SCELSI, *L'altra contrattazione di secondo livello dei rider: il modello Runner Pizza e il perdurante equivoco fra discontinuità oraria e intermittenza*, in *DRI*, 2022, n. 2, pp. 555-581.

6. Il rapporto con l'art. 39 Cost. e le questioni di costituzionalità

Il dibattito giuslavoristico sui profili di costituzionalità della disposizione registra diverse posizioni, tra loro contrapposte. Per una ricostruzione dello stesso si veda:

L. LAZZERONI, *La regolazione per legge del contratto collettivo aziendale alla luce del sistema costituzionale*, Giappichelli, Torino, 2017, Cap. I. Sulla costituzionalità dell'art. 8, si vedano i contributi di: M. MAGNANI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011: la complessità di una norma sovrabbondante*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 1-10, p. 6; A. MARESCA, *La contrattazione collettiva aziendale dopo l'articolo 8 del decreto-legge 13 agosto 2011, n. 138*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 16-23, spec. p. 18; M. MARAZZA, *La contrattazione di prossimità nell'articolo 8 della manovra 2011: i primi passi della dottrina giuslavoristica*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 41-56, spec. p. 49; C. PISANI, *Una ricetta della BCE per l'occupazione: regole specifiche aziendali*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 67-77, spec. p. 69; R. DE LUCA TAMAJO, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 291-302, spec. p. 298; A. PERULLI, V. SPEZIALE, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 165-232, spec. p. 203; M. MAGNANI, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 303-310, spec. p. 310; M. TREMOLADA, *La contrattazione in deroga. Problematica*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 353-358, spec. pp. 358-359; E. GHERA, *L'articolo 39 della Costituzione e il contratto collettivo*, in L. ZOPPOLI, A. ZOPPOLI, M. DELFINO (a cura di), *Una nuova Costituzione per il sistema di relazioni sindacali?*, Editoriale Scientifica, 2014, pp. 476-492; F. OLIVELLI, *La contrattazione collettiva aziendale dei lavoratori privati*, 2016, Giuffrè, pp. 210-246; P. PIZZUTI, *Contratto aziendale e dissenso individuale*, in *DRI*, 2019, n. 2, pp. 567-591, spec. pp. 586-588.

Sui possibili profili di incostituzionalità dell'art. 8, si vedano invece i contributi di:

L. MARIUCCI, *Un accordo e una legge contro l'accordo*, in *LD*, 2011, n. 3, pp. 451-465, spec. p. 459; U. CARABELLI, *I profili di incostituzionalità dell'art. 8 con riferimento all'efficacia erga omnes dei contratti collettivi da esso previsti*, in *RGL*, 2012, n. 3, pp.

539-560; G. FERRARO, *L'efficacia soggettiva del contratto collettivo*, in *QFMB*, 2012, n. 2, pp. 1-23, spec. p. 19; A. GARILLI, *L'art. 8 della legge n. 148/2011 nel sistema delle relazioni sindacali*, in *ADL*, 2012, n. 1, pp. 31-42; M. BARBIERI, *Il rapporto tra l'art. 8 e l'accordo interconfederale del 28 giugno 2011*, in *RGL*, 2012, 3, pp. 461-470, spec. p. 463; F. LISO, *Osservazioni sull'accordo interconfederale del 28 giugno 2011 e sulla legge in materia di «contrattazione collettiva di prossimità»*, Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2012, n. 157; C. ZOLI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 155-162, spec. p. 153; G. SANTORO-PASSARELLI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 155-162, spec. p. 161; A. BELLAVISTA, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 311-314; V. LECCESE, *Il diritto sindacale al tempo della crisi. intervento eteronomo e profili di legittimità costituzionale*, in *DLRI*, 2012, n. 4, pp. 479-525; A. ZOPPOLI, *Il declino dell'inderogabilità?*, in *DLM*, 2013, n. 1, pp. 53-99, spec. pp. 87-89; L. LAZZERONI, *Contratto collettivo di prossimità e sua declinazione tra le fonti del diritto*, in *Osservatorio sulle Fonti*, 2021, n. 3, pp. 1009-1027, spec. p. 1025 ⁽²⁾.

Esprimono dubbi di costituzionalità della disposizione rispetto all'art. 39 Cost. soltanto con esclusivo riferimento alla contrattazione territoriale di prossimità con efficacia erga omnes: M. MAGNANI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011: la complessità di una norma sovrabbondante*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 1-10, spec. p. 6; M. MARAZZA, *La contrattazione di prossimità nell'articolo 8 della manovra 2011: i primi passi della dottrina giuslavoristica*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 41-56, spec. p. 49. Ritene, invece, che non sia incostituzionale la disposizione se mirata a sostenere i meccanismi di decentramento dell'Accordo Interconfederale del 28 giugno 2011, P. TOSI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 125-135, spec. p. 133.

7. Altri profili di “asserita” incostituzionalità della disposizione

I profili di incostituzionalità della disposizione sono stati rilevati non solo rispetto all'art. 39 Cost. ma anche rispetto al principio di uguaglianza sostanziale (art. 3

⁽²⁾ Si segnala che questo studio ha approfondito anche il profilo relativo alla collocazione dell'intesa di prossimità nel sistema delle fonti del diritto del lavoro, giungendo alla seguente conclusione: «Il contratto di prossimità pare tuttavia possedere entrambi i profili delle fonti “atto”. Per ciò che attiene a quello attivo ha, innanzitutto, la capacità di innovare il diritto oggettivo, abrogando fonti atto subordinate o equiparate e, soprattutto, il profilo attivo fa emergere la piena contraddizione (di rilievo costituzionale) di una fonte che non può darsi per parificata alla legge (trattandosi di un contratto collettivo) ma che è purtuttavia capace di innovare la legge con efficacia verso tutti gli interessati, senza limiti predefiniti dalla fonte legislativa stessa. Il contratto di prossimità possiede tuttavia anche il profilo passivo, ovvero la capacità di resistere all'abrogazione o modificazione da parte di atti fonte non dotati della medesima forza. Ed in effetti, l'aspetto legato alla capacità di resistenza fa sì che il contratto di prossimità (naturalmente destinato ad incidere anche sui futuri rapporti individuali di lavoro) abbia la capacità di resistere alla normazione secondaria eventualmente emanata, senza badare al fatto che tale capacità di resistenza si esprime altresì nei riguardi delle leggi successive che innovino gli istituti trattati dal contratto di prossimità, come sopra detto, quand'anche non certamente verso quelle leggi che dovessero disporre l'abrogazione dei singoli contratti di prossimità (circostanza concretamente poco probabile)» (pp. 1019-1020).

Cost.): M. RUSCIANO, *L'art. 8 è contro la costituzione*, in *Eguaglianza&Libertà*, 8 settembre 2011; C. ZOLI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 155-162, spec. p. 154; A. BELLAVISTA, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 311-314, spec. p. 311; A. AVONDOLA, *Legge, contratto e certificazione nella qualificazione dei rapporti di lavoro*, 2013, Jovene, spec. pp. 192-199; A. PERULLI, V. SPEZIALE, *La contrattazione di prossimità e l'aziendalizzazione delle relazioni industriali*, in L. FIORILLO, A. PERULLI, *Il nuovo diritto del lavoro*, vol. III, *Le relazioni industriali*, Giappichelli, 2014, pp. 107-168, spec. pp. 134-139; G. FONTANA, *Inderogabilità, derogabilità e crisi dell'uguaglianza*, Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2015, n. 276, pp. 16-17. Non mancano riflessioni che sollevano dubbi di costituzionalità in relazione all'ampiezza degli spazi di deroga concessi alla contrattazione di prossimità: C. ZOLI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 155-162, spec. p. 154; S. BELLOMO, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 279-289, spec. pp. 286-287; P. LAMBERTUCCI, *Modalità di assunzione e disciplina del rapporto di lavoro*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 361-370, spec. p. 362; R. DE LUCA TAMAJO, *Il problema dell'inderogabilità delle regole a tutela del lavoro: passato e presente*, in *DLRI*, 2013, n. 4, p. 715-740, spec. p. 723; F. SANTINI, *Ruolo (e limiti) della contrattazione collettiva nella qualificazione del rapporto di lavoro*, in *DRI*, 2019, n. 2, pp. 592-607, spec. p. 599.

8. Il rapporto tra l'art. 8 e l'ordinamento intersindacale

Nella riflessione scientifica, non sono mancati contributi tesi a riflettere sul rapporto tra l'art. 8 e il sistema contrattuale così come riarticolato dall'Accordo Interconfederale del 28 giugno 2011: F. CARINCI, *Al capezzale del sistema contrattuale: il giudice, il sindacato, il legislatore*, in Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2011, n. 133, pp.1-79, spec. pp. 21-24; R. DEL PUNTA, *Cronache da una transizione confusa (su art. 8, l. n. 148/2011, e dintorni)*, in *LD*, 2012, n. 1, pp. 31-53, spec. p. 48; M. DEL CONTE, *La riforma della contrattazione decentrata: dissoluzione o evoluzione del diritto del lavoro?*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 24-40, spec. p. 39; R. PESSI, *Ancora sull'articolo 8 della seconda manovra estiva. Quali spazi per la contrattazione di prossimità?*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 57-66, spec. p. 59; C. PISANI, *Una ricetta della BCE per l'occupazione: regole specifiche aziendali*, in *DRI*, 2012, n. 1, pp. 67-77, spec. p. 76; M. BARBIERI, *Il rapporto tra l'art. 8 e l'accordo interconfederale del 28 giugno 2011*, in *RGL*, 2012, 3, pp. 461-470, spec. p. 461, nonché p. 470; M. RICCI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 77-91, spec. p. 91; G. SANTORO-PASSARELLI, *Dall'accordo interconfederale 28 giugno 2011 all'art. 8 del d.l. n. 138/2011*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 155-162, spec. pp. 159-160; L. GALANTINO, *L'art. 8 del D.L. n. 138/2011: interpretazione e costituzionalità*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012, pp. 233-265, spec. p. 264; M. TREMOLADA, *La contrattazione in deroga. Problematica*, in F. CARINCI (a cura di), *Contrattazione in deroga*, Wolters Kluwer, 2012,

pp. 353-358, spec. pp. 358-359; A. TURSI, *L'articolo 8 della legge n. 148/2011 nel prisma dei rapporti tra legge e autonomia collettiva*, in *DRI*, 2013, n. 4, pp. 958-979, spec. 968; L. IMBERTI, *A proposito dell'articolo 8 della legge n. 148/2011: le deroghe si fanno, ma non si dicono*, in *DLRI*, 2013, n. 2, pp. 255-272; R. DE LUCA TAMAJO, *Il problema dell'inderogabilità delle regole a tutela del lavoro: passato e presente*, in *DLRI*, 2013, n. 4, p. 715-740, spec. pp. 729-739; M. RANIERI (a cura di), *Le fonti del diritto del lavoro tra ordinamento sovranazionale e ordinamento interno*, Giappichelli, 2015, pp. 77-80; S. SCARPONI, *Il rapporto tra legge e contrattazione collettiva a livello aziendale o territoriale*, in *RGL*, 2015, n. 1, pp. 113-126, spec. p. 124; G. FONTANA, *Inderogabilità, derogabilità e crisi dell'uguaglianza*, Working Paper C.S.D.L.E. "Massimo D'Antona".IT, 2015, n. 276, pp. 17-18; P. TOMASSETTI, *Art. 8 l. 148/2011 (Sostegno alla contrattazione collettiva di prossimità)*, in R. DEL PUNTA, F. SCARPELLI (a cura di), *Codice commentato del lavoro*, Ipsoa, 2019, 2581-2591, spec. pp. 2587-2588.

9. Il rapporto tra l'art. 8 e l'art. 51 del d.lgs. n. 81 del 2015

Sul rapporto tra l'art. 8 e l'art. 51 del d.lgs. n. 81 del 2015 il dibattito scientifico si è diviso, tra chi ritiene che la disposizione successiva abbia tacitamente abrogato la precedente e chi invece ne rivendica ancora la vigenza. Per la prima opzione interpretativa, si vedano i seguenti contributi: M. RANIERI (a cura di), *Le fonti del diritto del lavoro tra ordinamento sovranazionale e ordinamento interno*, Giappichelli, 2015, pp. 84-85; S. SCARPONI, *Il rapporto tra legge e contrattazione collettiva a livello aziendale o territoriale*, in *RGL*, 2015, n. 1, pp. 113-126, spec. p. 124; G. SANTORO-PASSARELLI, *Il contratto aziendale in deroga*, in *DLM*, 2015, n. 2, pp. 273-290, spec. p. 286, nonché G. FERRARO, *Teorie e cronache del diritto sindacale e autorità del punto di vista giuridico*, in *ADL*, 2016, n. 1, pp. 16-46, spec. p. 39, che parlano di un superamento di fatto. **Per la seconda opzione interpretativa, si vedano i contributi di:** M. BROLLO, *Disciplina delle mansioni (art. 3)*, in F. CARINCI (a cura di), *Commento al d.lgs. 15 giugno 2015, n. 81: le tipologie contrattuali e lo jus variandi*, Adapt University Press, 2015, n. 48, pp. 29-96, spec. p. 75; P. PASSALACQUA, *L'equiordinazione tra i livelli della contrattazione quale modello di rinvio legale all'autonomia collettiva ex art. 51 del d.lgs. 81/2015*, in *DLM*, 2016, n. 2, pp. 275-302, spec. 296; A. TURSI, *"Codice dei lavori" e autonomia collettiva*, in M. MAGNANI, A. PANDOLFO, P.A. VARESI (a cura di), *I contratti di lavoro. Commentario al d.lgs. 15 giugno 2015, n. 81, recante la disciplina organica dei contratti di lavoro e revisione della normativa in tema di mansioni, a norma dell'art. 1, comma 7, della l. 10 dicembre 2014, n. 183*, Giappichelli, 2016, pp. 297-350, spec. p. 332; L. ZOPPOLI, *Le fonti (dopo il Jobs Act): autonomia ed eteronomia a confronto*, in *Labor*, 2016, 1-2, pp. 37-58, spec. p. 52; P. TOMASSETTI, *Art. 8 l. 148/2011 (Sostegno alla contrattazione collettiva di prossimità)*, in R. DEL PUNTA, F. SCARPELLI (a cura di), *Codice commentato del lavoro*, Ipsoa, 2019, 2581-2591, spec. p. 2588; C. LAZZARI, *Sull'incerta vigenza dell'art. 8, commi 1-3, legge n. 148/2011*, in *VTDL*, 2019, numero straordinario, pp. 1755-1784; G. PROIA, *Ancora sul rapporto tra contratti collettivi di diverso livello*, in *RIDL*, 2020, n. 1, pp. 3-11, spec. p. 8.

10. Intese di prossimità e profili previdenziali

Sui nodi problematici che potenzialmente potrebbero sollevare le intese di prossimità sottoscritte ai sensi dell'art. 8 dal punto di vista della disciplina previdenziale, si vedano i contributi di: A. RUSSO, *Intervento*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 461-504, spec. pp. 475; A. TAGLIENTE, *Contrattazione di prossimità: clausole derogatorie, limiti ed opponibilità. Problematiche contributive*, in *DRI*, 2015, n. 2, pp. 342-362, nonché G. ZAMPINI, *Contrattazione di prossimità e tutela dell'inquadramento*, in *GI*, 2019, n. 12, pp. 2715-2722, spec. p. 2717.

11. Sui limiti derogatori delle intese di prossimità

Hanno approfondito gli aspetti legati ai limiti del potere di deroga delle intese di prossimità ex art. 8, comma 2-bis, i seguenti contributi: A. BOLLANI, *Lavoro a termine, somministrazione e contrattazione collettiva in deroga*, Cedam, 2013, passim; S. MATTONE, *Limiti di operatività e profili di illegittimità costituzionale della contrattazione aziendale in deroga ex art.8 l. n. 148/2011*, in *LG*, 2012, n. 5, pp. 450-455; D. GOTTARDI, *Deroga della legge e rispetto della normativa comunitaria*, in *RGL*, 2012, n. 4, pp. 521-528; A. LASSANDARI, *Il limite del rispetto della Costituzione*, in *RGL*, 2012, n. 3, p. 503-520; L. RATTI, *Limiti sovranazionali all'efficacia derogatoria della contrattazione collettiva di prossimità*, in *LD*, 2014, n. 1, pp. 123-144.

12. Sugli spazi di deroga che la disposizione concede alla contrattazione collettiva

Sebbene nel dibattito dottrinale siano stati enfaticamente prevalenti i rischi di incostituzionalità della disposizione, nonché le critiche alla scelta del legislatore di sostenere (non certo di imporre) la valorizzazione della contrattazione aziendale, non mancano alcuni contributi che si interrogano sui possibili spazi di intervento della contrattazione di prossimità, non tanto nella prospettiva di derogare *in peius* il precetto legale o la disposizione del CCNL, quanto di specificare alcuni contenuti della disposizione di legge, contrattuale o di mitigare alcuni meccanismi sanzionatori, nell'ottica di favorire la certezza del diritto. In questa prospettiva, si segnalano i contributi di: M. BROLLO, *Mansioni del lavoratore, classificazione e inquadramento del personale*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 371-395, spec. pp. 385-388; C. CESTER, *Trasformazione e conversione dei contratti di lavoro e conseguenza del recesso dal rapporto di lavoro*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 405-417, spec. p. 417; R. VOZA, *Contratti a orario ridotto, modulato o flessibile*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 419-432, spec. p. 430; L. MENGHINI, *Contratti a termine*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 433-447, spec. p. 445; G. ZILIO GRANDI, *Casi di ricorso alla somministrazione di lavoro*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 449-456, spec. p. 454; A. RUSSO, *Intervento*, in F. CARINCI (a cura di), op. cit., pp. 461-504, spec. pp. 494-495, 497, 500. Più di recente, sul rapporto tra intese di prossimità e regime sanzionatorio in materia di licenziamento, si segnala la riflessione di M. TIRABOSCHI, *L'articolo 18 come benefit? A proposito del caso Novartis e della applicazione in via pattizia del regime di stabilità reale del contratto di lavoro*, in *DRI*, 2015, n. 2, pp. 459-464, p. 461. Sulla

(im)possibilità per la contrattazione di prossimità di intervenire sulla disciplina del lavoro agile, si veda: A. OCCHINO, *Il lavoro agile nella contrattazione collettiva*, in *LPA*, 2018, n. 3, pp. 81-110; *Contra*, G. ZILIO GRANDI, M. L. PICUNIO, *Lavoro da remoto e contrattazione di prossimità*, in M. MARTONE (a cura di), *Il lavoro da remoto. Per una riforma dello smart working oltre l'emergenza*, 2020, La Tribuna, pp. 169-175.