

16 GENNAIO 2024

**La tutela giurisdizionale
nelle discriminazioni in ragione del genere**
strumenti processuali, onere della prova e profili applicativi

Avv.ta Francesca Romana Guarnieri

DISCRIMINAZIONI sul
LAVORO
in ragione del GENERE

- 136 anni per raggiungere comare il gender gap (World Economic Forum's Global Gender Gap Report 2021)
- La fisiologica condizione di disparità tra le parti rende difficile la repressione delle disuguaglianze.
- La centralità della tutela giurisdizionale nella lotta alle discriminazioni

STRUMENTI PROCESSUALI

a) art. 38 d.lgs. 198/2006

(non 28 d.lgs. 150/2011)

≅ 28 L. 300/70

- ricorso – decreto - opposizione (eventuale)
- convocate le parti e assunte sommarie informazioni

b) art. 414 c.p.c.

coesistenza del rito speciale con l'azione ordinaria

c) art. art. 1 comma 47 e 48 legge 92/12

abrogato dal d.lgs. 149/2022

COME SCEGLIERE?

Differenze:

- criteri per la competenza territoriale
- contenuto del provvedimento
- termini di impugnazione

Invariati perché collegati al diritto che viene fatto valere e non allo strumento processuale utilizzato:

- legittimazione attiva della consigliera di parità
- meccanismo di parziale inversione dell'onere della prova

ONERE della PROVA

- Irrilevanza dell'intenzione di discriminare della datrice di lavoro

1. NESSO CAUSALE DOCUMENTALE

→ Tribunale di Asti 7 dicembre 2020 est. dott.ssa Antoci R.G.L. 536/2020

2. PROBLEMA di RIPARTIZIONE dell'ONERE della PROVA del NESSO CAUSALE

→ direttiva 97/80 CE

Criticità della normativa di recepimento in materia di onere della prova

→ art. 40 CPO

fatti «*idonei a fondare, in termini **precisi** e **concordanti**, la presunzione dell'esistenza di atti, patti o comportamenti discriminatori*»

ALLEGGERIMENTO

o

INVERSIONE?

▪ Cass. n. 14206/13 del 5.6.2013

(Cass. 23338/18 del 27.9.2018, 25543/18 del 12.10.2018 e 1/20 del 2.1.2020)

→ RIPARTIZIONE ASIMMETRICA

▪ Corte d'Appello Trieste 12.3.2021 n. 41/2021 rel. dott. Benvegnù

→ discriminatorietà del licenziamento in ragione della maternità

→ ricostruzione della distribuzione degli oneri probatori

CGUE 26.2.2008 Mayr C-506/06

Cass. 6575/2016

PROVA STATISTICA

- Tribunale di Pisa del 3.3.2009 est. dott.ssa Rugiu R.G.L. 238/2008
- Cass. 12318/2010
- Cass. 5476/2021 del 26.2.2021

discriminatorio il mancato rinnovo del contratto a termine in ragione dello stato di gravidanza della lavoratrice → prova del mantenimento in servizio degli altri lavoratori con contratti analoghi

- Tribunale di Milano del 12.06.2023 est. dott.ssa Ghinoy R.G.L. 3067/2023
- Tribunale di Roma del 23.3.2022 est. dott. Cottatellucci R.G.L. 35684/2021

PROVA del DANNO

non opera alcun alleggerimento probatorio

→ verso una prospettiva di valorizzazione della natura sanzionatoria del rimedio risarcitorio in caso di discriminazione ?

- Cass. 5072/2016
- Tribunale di Bologna 31.12.2020 R.G. 2949/2019 est. dott.ssa Zompi (discriminazione algoritmica)

A red speech bubble graphic with a white outline, containing the text "Grazie a tutte e tutti". The bubble has a tail pointing downwards and to the left.

*Grazie a
tutte e tutti*