



NOTIZIE E AGGIORNAMENTI DAL MONDO GIURIDICO

**APPROFONDIMENTI IN TEMA DI VACCINAZIONE CONTRO IL COVID-19:
L'AZIENDA PUÒ SOSPENDERE DAL SERVIZIO E DALLA RETRIBUZIONE IL
LAVORATORE CHE NON VUOLE VACCINARSI.**

Data 30/07/2021

Gentile Cliente, la presente informativa ha lo scopo di fornire un approfondimento in materia vaccinazione contro il Covid-19 e, nello specifico, in relazione alla possibilità per il datore di lavoro di sospendere dal servizio e dalla retribuzione il lavoratore che non voglia vaccinarsi.

Con un recente intervento, la Giurisprudenza di merito – Tribunale di Modena, Presidente Emilia Salvatore, ordinanza n. 2467 del 23/07/2021 – ha fatto il punto sui diversi diritti contrapposti in tempo di pandemia, evidenziando come il datore di lavoro sia il garante della salute e della sicurezza dei dipendenti e dei terzi – che per diverse ragioni si trovano all'interno dei locali aziendali – e ha quindi l'obbligo, ex art. 2087 c.c.¹, di adottare tutte quelle misure di prevenzione e protezione che sono necessarie a tutelare l'integrità fisica dei lavoratori.

Il Tribunale, nel proprio pronunciamento, richiamando la direttiva UE 2020/739 del 3 giugno 2020², ha ribadito come il Covid-19 rientri tra gli agenti biologici da cui è obbligatoria la protezione anche negli ambienti di lavoro.

Alla luce della disciplina dettata dal D.lgs 81/2008³, grava sul datore il potere, ma anche il dovere, di esigere dai lavoratori il rispetto di ogni misura adottata per la sicurezza sui luoghi di lavoro anche in relazione ad “agenti di rischio esterni”.

¹ https://iacobellilex-my.sharepoint.com/:b/g/personal/segreteria_iacobellilex_it/EUPDXSIVtelCu4m1kqYnT7AB2v641BWhz9r9SWiE00bJrw?e=H230o7

² https://iacobellilex-my.sharepoint.com/:b/g/personal/segreteria_iacobellilex_it/EWqf1hlxfe9FvFLCRPwJEWQBBYSXXDUuN913wOWy_ORavw?e=Mhlznlj

³ https://iacobellilex-my.sharepoint.com/:b/g/personal/segreteria_iacobellilex_it/EReFpmeTQqJAmpX8WIR7Lo4BV8AraRsc41E8ssvfeldtvA?e=yHcvQz

Studio Legale Iacobelli
Via Fieschi 8/10 - 16121 Genova (GE)

Sito web: www.iacobellilex.it – E-mail: info@iacobellilex.it – Tel. +39.010.541435 – Fax: +39.010.531037



Il caso da cui è scaturito il provvedimento in commento vedeva coinvolte due fisioterapiste di una RSA, sospese senza retribuzione a seguito del loro rifiuto di vaccinarsi.

La sanzione della sospensione era stata comminata anteriormente al D.L. 44/2021⁴ – che ha imposto l’obbligo di vaccinazione per il personale sanitario – il quale, non avendo efficacia retroattiva, non poteva pertanto applicarsi alla fattispecie in oggetto.

Il Tribunale, ricostruendo i profili della vicenda, ha evidenziato come ancorché il rifiuto a vaccinarsi non possa dar luogo a sanzioni disciplinari, tuttavia potrà comportare conseguenze sul piano della valutazione oggettiva dell’idoneità alla mansione.

Pertanto, il Giudice adito ha statuito – laddove il datore di lavoro non possa disporre di mansioni che non prevedano contatti con l’utenza – la piena legittimità del provvedimento di sospensione dal lavoro senza retribuzione nei confronti delle dipendenti che avevano rifiutato di vaccinarsi contro il Covid-19; anche l’eccezione sollevata circa la asserita violazione della privacy delle lavoratrici – che avevano sottoscritto il consenso informato sulla mancata sottoposizione al vaccino – non è stata ritenuta meritevole di pregio giuridico.

Il Tribunale adito, infatti, ha precisato come il diritto alla libertà di autodeterminazione debba essere bilanciato con altri diritti di rilievo costituzionale come la salute dei clienti, degli altri dipendenti e il principio di libera iniziativa economica fissato dall’articolo 41 della Costituzione⁵.

Il principio di solidarietà collettiva, grava su tutti (compresi i lavoratori) e rende legittima la scelta del datore di lavoro di allontanare il lavoratore non vaccinato.

Restando a disposizione per qualsivoglia chiarimento ed eventuale ulteriore approfondimento, si porgono cordiali saluti.

Avv. Francesco Iacobelli

⁴ https://iacobellilex-my.sharepoint.com/:b/g/person/segreteria_iacobellilex_it/ETxuSQRIJ8xCi95Wx70Txf0B9jZHcHBLktHj8bFhsGMeeg?e=gC7gHZ

⁵ https://iacobellilex-my.sharepoint.com/:b/g/person/segreteria_iacobellilex_it/Ecz2J-wbU-VHv2hUolYiLKwBxt9TsmP7byDGq6Bf4PxiPw?e=om1Qch