

INDICE

<i>Introduzione</i>	XI
<i>Elenco delle principali abbreviazioni</i>	XV

Capitolo 1

DIRITTO ALL'ASSISTENZA

1.1. Diritto all'assistenza, profili costituzionali e caratteri generali	1
1.1.1. Handicap e assistenza nell'ordinamento comunitario	4
1.1.2. L'handicap: obiettivo prioritario della Comunità Europea nella lotta contro la povertà e l'esclusione sociale	8
1.1.3. Profili internazionali del diritto all'assistenza	12
1.1.4. L'integrazione delle persone disabili in Europa.	15
1.1.5. Verso una Europa senza ostacoli per i diversamente abili . .	19
1.1.6. Gli sforzi delle Istituzioni europee a garanzia dei diversamente abili	22
1.1.7. L'Onu e la prima convenzione sulle persone con disabilità. .	25
1.1.8. Diritto all'assistenza e giurisprudenza comunitaria: disabili e strutture carcerarie	28
1.2. Normativa nazionale di riferimento: legge 5 febbraio 1992, n. 104 "Legge quadro per l'assistenza, l'integrazione sociale e i diritti delle persone handicappate"	30
1.2.1. La legge 5 febbraio 1992, n. 104 alla luce del prisma della Corte Costituzionale	34
1.2.2. Profili normativi in tema di benefici <i>ex art.</i> 42, comma 5, del decreto legislativo n. 151 del 2001 e rilievi della Corte Costi- tuzionale	37
1.3. Riferimenti legislativi nazionali in tema di integrazione sociale dei disabili	41
1.3.1. Superamento delle barriere architettoniche: accessibilità e fruibilità	45
1.4. Enti preposti a garantire il diritto all'assistenza	50
1.4.1. Le modifiche apportate dalla l. 8/3/2000 n. 53 "Disposizioni per il sostegno della maternità e paternità, per il diritto alla cura e alla formazione e per il coordinamento dei tempi delle città"	57
<i>Conclusioni</i>	60

Capitolo 2

DIRITTI DEL DISABILE E DEI SUOI FAMILIARI

2.1.	I diritti fondamentali del disabile e dei suoi familiari nel rapporto di lavoro: finalità delle agevolazioni.	61
2.1.1.	Presupposti di legge per il riconoscimento dell'handicap ai fini delle agevolazioni lavorative	65
2.1.2.	Agevolazioni e permessi tra giurisprudenza di merito e di legittimità.	68
2.1.3.	I diritti del lavoratore disabile	72
2.1.4.	Diritti del lavoratore disabile e danno esistenziale	76
2.1.5.	I diritti del lavoratore che assiste un familiare disabile	80
2.1.6.	La posizione del Consiglio di Stato sul diritto all'assistenza	83
2.2.	Il principio del <i>favor</i> del lavoratore	87
2.2.1.	La Corte di Giustizia Europea interviene sull'handicap.	93
2.2.2.	Osservazioni della Corte di Giustizia	96
2.2.3.	Corte di Giustizia e nozione di handicap.	100
2.3.	Il principio di libera circolazione del lavoratore	103
	<i>Conclusioni</i>	108

Capitolo 3

DIRITTO ALL'ASSISTENZA E PUBBLICA AMMINISTRAZIONE

3.1.	Diritto all'assistenza quale diritto condizionato dalle esigenze della Pubblica Amministrazione.	109
3.1.1.	La pronuncia delle Sezioni Unite, pietra miliare nel cammino per il diritto all'assistenza quale diritto "forte"	114
3.1.2.	I diritti soggettivi a "nucleo rigido" non affievoliscono dinanzi all'esercizio di un pubblico potere.	116
3.1.3.	La cittadinanza quale elemento preclusivo della parità di trattamento verso i disabili?	120
3.1.4.	La posizione della Regione	125
3.1.5.	La statuizione della Corte Costituzionale	125
3.2.	Adempimenti necessari ai fini del riconoscimento dei benefici a favore delle persone handicappate	128
3.2.1.	I benefici a favore delle persone handicappate	133
3.3.	Richiesta di trasferimento e diritto del lavoratore a prestare assistenza al familiare handicappato	138
3.3.1.	L'art. 33 della l. 104/92 come modificato dalla l. 53/2141	141
3.3.2.	Il requisito della "esclusività" ed il requisito della "continuità"	146
3.3.3.	Il requisito dell'"ove possibile" nella giurisprudenza di merito.	153
3.3.4.	Il requisito dell'"ove possibile" nella giurisprudenza di legittimità	158

3.4.	L'inadempimento della P.A. alla richiesta di trasferimento del lavoratore	160
3.4.1.	La posizione della Giurisprudenza sull'eccessivo ampliamento di tutela.	164
3.4.2.	La discrezionalità amministrativa quale strumento di compressione dei diritti fondamentali	167
3.5.	Il beneficio dell'art. 33 co. 5, l. 104/1992 ed il carattere circoscrizionale della procedura concorsuale	171
3.5.1.	Profili giurisprudenziali	172
3.5.2.	Art. 33 l. 104/1992 e procedura concorsuale circoscrizionale	176
3.6.	La Corte Costituzionale squarcia le tenebre: il diritto all'unità familiare prevale sulle esigenze della Pubblica Amministrazione	179
3.6.1.	Le motivazioni della Consulta	183
	<i>Conclusioni</i>	186

Capitolo 4

TUTELA URGENTE DEL DIRITTO ALL'ASSISTENZA

4.1.	Problemi in sede di tutela del lavoratore che assiste il familiare portatore di handicap.	187
4.2.	Il riparto di giurisdizione tra giudice ordinario e giudice amministrativo.	190
4.2.1.	Ulteriori considerazioni sul riparto	194
4.3.	Tutela urgente e benefici per il lavoratore che assiste il congiunto disabile	196
4.4.	L'evoluzione della giurisprudenza di merito: divergenze e contrasti	201
4.4.1.	L'orientamento favorevole (assistenza morale e materiale).	202
4.4.2.	Tutela cautelare e <i>ratio legis</i>	204
4.4.3.	Motivazioni dell'orientamento favorevole	207
4.4.4.	L'orientamento giurisprudenziale contrario	210
4.5.	Il giudice ordina l'insegnante di sostegno a tutela dell'assistenza dell'alunno portatore di handicap.	212
4.5.1.	L'inviolabilità dei diritti fondamentali	216
4.6.	La Corte Costituzionale riconosce al detenuto il diritto all'assistenza in favore del figlio portatore di handicap	219
4.6.1.	La posizione della consulta sul ruolo dell'assistenza	222
4.6.2.	Diritti fondamentali del portatore di handicap	225
	<i>Conclusioni</i>	228

Capitolo 5

DIRITTO ALL'ASSISTENZA E LAVORO FLESSIBILE

5.1.	Lo strano caso del contratto di formazione e lavoro: il Giano bifronte	229
5.1.1.	Il rapporto di lavoro flessibile nella giurisprudenza	235

5.2.	Denegata giustizia in materia di diritti fondamentali del “lavoratore flessibile”: la ineguagliabile pronuncia del Tribunale di Brescia . . .	237
5.2.1.	L’ <i>aberratio</i> della proclamata decadenza del diritto all’assistenza	242
5.3.	La posizione della Consulta	246
5.4.	La Cassazione orchestra la messa da requiem alla l. 104/92.	251
5.4.1.	La granitica statuizione della Cassazione.	255
	<i>Conclusioni</i>	258

Capitolo 6

LESIONE DEL DIRITTO ALL’ASSISTENZA E DANNO RISARCIBILE

6.1.	I danni risarcibili per il lavoratore che assiste il familiare invalido. .	259
6.1.1.	Profili generali.	260
6.1.2.	Danno patrimoniale	264
6.1.3.	Danno esistenziale	265
6.1.4.	Danno esistenziale e giurisprudenza di legittimità	267
6.2.	La tutela aquiliana del portatore di handicap	272
6.2.1.	Danno biologico e tutela aquiliana	275
6.2.2.	Il diritto delle relazioni affettive	278
	<i>Conclusioni</i>	283

	<i>Indice bibliografico</i>	285
	<i>Elenco delle disposizioni normative</i>	289
	<i>Elenco cronologico delle pronunce</i>	291
	<i>Indice analitico</i>	295