

Decryptage de l'ordonnance 2020-323 relative aux congés payés, de durée du travail et de jours de repos

Cette ordonnance publiée ce matin au Journal Officiel permet :

- 1-D'une part, **par accord d'entreprise ou de branche**, d'autoriser l'employeur à imposer la prise de congés payés ou de modifier ceux déjà posés.
- 2-D'autre part, **par décision unilatérale**, à l'employeur d'imposer la prise de jours de RTT, de jours de repos des salariés en convention de forfait, de jours affectés au compte épargne temps. Des délais de prévenance et des limites sont posées.
- 3- Enfin, des **dérogations aux durées maximales de travail et au repos dominical** sont prévues **pour les entreprises de secteurs nécessaires à la sécurité de la nation ou à la continuité de la vie économique.**

### 1- Ce qui relève obligatoirement de l'accord

L'article 1er de l'ordonnance permet à un accord de branche ou d'entreprise d'autoriser l'employeur à imposer la prise de congés payés ou à modifier les dates d'un congé déjà posé, dans la limite de six jours ouvrables, en respectant un délai de prévenance d'au moins un jour franc. Cette disposition est applicable depuis la publication de l'ordonnance au Journal officiel. Jours de congés concernés. L'accord peut autoriser l'employeur à décider de la prise de jours de congés payés "acquis par un salarié, y compris avant l'ouverture de la période au cours de laquelle ils ont normalement vocation à être pris".

**Selon les termes de l'accord**, l'employeur pourra donc imposer des congés pris :

- sur le solde des congés payés 2019/2020,
- **mais aussi sur les congés payés acquis pour 2020/2021**, qui ne peuvent en principe être pris qu'au cours de la prochaine période de congés.

Période de prise ou de modification des congés. "La période de congés imposée ou modifiée en application de l'ordonnance ne peut s'étendre au-delà du 31 décembre 2020.

Cette précision va permettre à l'employeur d'anticiper une prolongation de la période de confinement mais aussi une adaptation de la prise des congés payés lors de la reprise de l'activité, **notamment durant la période estivale.**

Le nombre de jours de congés payés qui peuvent être mis « à la disposition » de l'employeur par accord **est limité par l'article 1er de l'ordonnance à six jours**. Il s'agit de "six jours **ouvrables**, soit une semaine de congés payés", précise le rapport au président de la République.

L'ordonnance indique que le nombre de jours de congés à la disposition de l'employeur est fixé par accord "dans la limite de six jours".

L'ordonnance ne précise pas explicitement s'il est possible par accord d'aller au-delà de six jours. La rédaction de l'article 1er, "dans la limite de", ne semble pas autoriser les partenaires sociaux à aller au-delà de six jours de congés.

L'accord peut également autoriser l'employeur à fractionner les congés sans être tenu de recueillir l'accord du salarié, indique l'ordonnance.

Pour les couples travaillant dans la même entreprise, l'accord peut autoriser l'employeur à **"fixer les dates des congés sans être tenu d'accorder un congé simultané à des conjoints ou des partenaires liés par un Pacs travaillant dans son entreprise"**.

Il est ainsi possible de "suspendre temporairement le droit à un congé simultané des conjoints ou des partenaires liés par un Pacs dans une même entreprise, ce qui permettra, au cas où la présence d'un des deux conjoints seulement est indispensable à l'entreprise, ou si l'un des deux conjoints a épuisé ses droits à congés, de dissocier les dates de départ en congés", précise le rapport au président de la République.

.L'employeur peut imposer la prise de congés payés ou modifier les dates de congés déjà posés "sous réserve de respecter un délai de prévenance qui ne peut être réduit à moins d'un jour franc". Ce délai **d'un jour franc est donc un minimum** auquel il ne peut être dérogré. En revanche, les négociateurs peuvent retenir un délai de prévenance plus long. Et il conviendrait qu'il soit effectivement plus long

**Et si aucun accord ne peut être conclu (que ce soit au niveau de l'entreprise ou de la Branche), ce sont les règles de droit commun qui s'appliquent.**

## **2-Ce que l'employeur peut imposer unilatéralement**

La même ordonnance permet à l'employeur, **par décision unilatérale**, d'imposer la prise (ou de modifier la date) de jours de RTT, de repos des salariés au forfait, et de jours affectés sur le compte épargne temps, sous certaines conditions et dans certaines limites (articles 2 à 5).

**"Le nombre total de jours de repos dont l'employeur peut imposer au salarié la prise ou dont il peut modifier la date en application des articles 2 (jours de RTT), 3 (jours de repos des salariés en convention de forfait) et 4 (jours affectés sur le CET) de l'ordonnance ne peut être supérieur à dix.**

Ces dispositions sont applicables depuis la publication de l'ordonnance au Journal officiel.

## **RTT**

Afin de répondre aux difficultés que l'entreprise ou l'établissement rencontre en cas de circonstances exceptionnelles, l'article 2 de l'ordonnance permet à l'employeur d'imposer ou de modifier les journées de repos acquises par le salarié au titre des jours de réduction du temps de travail.

L'employeur **peut agir "par dérogation à l'accord ou à la convention collective instituant un dispositif de réduction du temps de travail** maintenu en vigueur en application de la loi du 20 août 2008 **ou un dispositif de jours de repos conventionnels mis en place dans le cadre des dispositions prévues aux articles L. 3121-41 à L. 3121-47 du code du travail"**.

Lorsque l'intérêt de l'entreprise le justifie, eu égard aux difficultés économiques liées à la propagation du Covid-19, l'employeur peut :

- **imposer la prise, à des dates déterminées par lui, de jours de repos au choix du salarié** acquis par ce dernier ;
- **modifier unilatéralement les dates de prise de jours de repos.**

L'employeur doit "respecter un délai de prévenance d'au moins un jour franc", ainsi que la limite maximale de dix jours définie ci-dessus.

La période de prise des jours de repos imposée ou modifiée en application de l'ordonnance ne peut s'étendre au-delà du 31 décembre 2020.

### **Salariés en forfait**

Dans le même objectif d'intérêt de l'entreprise eu égard aux difficultés économiques liées à la propagation du Covid-19, l'article 3 de l'ordonnance permet à l'employeur, par décision unilatérale, de :

- décider de la prise, à des dates déterminées par lui, de jours de repos prévus par une convention de forfait ;
- modifier unilatéralement les dates de prise de jours de repos prévues par une convention de forfait.

Pour mémoire, concernant les forfaits jours, il n'y a pas d'acquisition, les jours sont donnés globalement en début d'année.

L'employeur doit "respecter un délai de prévenance d'au moins un jour franc", ainsi que la limite maximale de dix jours définie ci-dessus.

L'employeur peut prendre sa décision **par dérogation aux dispositions du code du travail relatives aux conventions de forfait, notamment son article L. 3121-64**, et aux stipulations conventionnelles applicables au salarié dans l'entreprise, l'établissement ou la branche.

La période de prise des jours de repos imposée ou modifiée en application de l'ordonnance ne peut s'étendre au-delà du 31 décembre 2020.

### **Compte épargne temps**

L'article 4 de l'ordonnance autorise l'employeur à pouvoir imposer que les droits affectés sur le compte épargne-temps (ces droits sont transcrits en jours sur le CET) du salarié soient utilisés par la prise de jours de repos, à une date qu'il détermine.

L'employeur doit respecter un délai de prévenance d'au moins un jour franc ainsi que la limite maximale de dix jours définie ci-dessus.

La période de prise de jours de repos imposée en application de l'ordonnance ne peut s'étendre au-delà du 31 décembre 2020.

**Il est plus judicieux de négocier un accord à durée déterminée la plus courte possible ( de 2 à 6 mois maximum) possible.**

### **Durée du travail**

L'article 6 de l'ordonnance permet, "**de manière temporaire et exceptionnelle**", aux entreprises relevant de "secteurs d'activité particulièrement nécessaires à la sécurité de la Nation et à la continuité de la vie économique et sociale", de déroger aux règles d'ordre public, et conventionnelles, applicables :

- **la durée quotidienne maximale de travail** fixée à l'article L. 3121-18 du code du travail **peut être portée jusqu'à douze heures ;**
- **la durée quotidienne maximale de travail accomplie par un travailleur de nuit peut être portée jusqu'à 12 heures**, sous réserve de l'attribution d'un repos compensateur égal au dépassement de la durée prévue à l'article L. 3122-6 du code du travail ;

- la durée du repos quotidien fixée à l'article L. 3131-1 du code du travail peut être réduite jusqu'à neuf heures consécutives, sous réserve de l'attribution d'un repos compensateur égal à la durée du repos dont le salarié n'a pu bénéficier ;
- la durée hebdomadaire maximale de travail fixée à l'article L. 3121-20 du code du travail peut être portée jusqu'à 60 heures ;
- la durée hebdomadaire de travail calculée sur une période quelconque de douze semaines consécutives fixée à l'article L. 3121-22 du code du travail peut être portée jusqu'à 48 heures
- la durée hebdomadaire de travail du travailleur de nuit calculée sur une période de douze semaines consécutives fixée à l'article L. 3122-7 du code du travail peut être portée jusqu'à 44 heures.

**Cette disposition sera applicable dès le 27 mars 2020 de la publication de l'ordonnance au Journal officiel, sous réserve de la publication de décrets d'application.**

**Les secteurs concernés, ainsi que les dérogations admises dans le respect des limites posées par cet article, seront précisés par décret.**

Pour chacun de ces secteurs d'activité, un décret précisera :

- dans le respect de l'objectif de protection de la santé des travailleurs, les catégories de dérogations admises parmi celles mentionnées précédemment,
- et, dans le respect des limites prévues par ces mêmes dispositions, la durée maximale de travail ou la durée minimale de repos qui peut être fixée par l'employeur".

**Tout employeur faisant usage d'au moins une des dérogations admises devra en informer sans délai le CSE ainsi que le Direccte.**

**Les dérogations mises en œuvre sur le fondement de cet article 6 de l'ordonnance cessent de produire leurs effets au 31 décembre 2020.**

### **Repos dominical**

L'article 7 de l'ordonnance permet aux entreprises relevant de secteurs particulièrement nécessaires à la sécurité de la Nation ou à la continuité de la vie économique, déterminés par **décret, de déroger à la règle du repos dominical fixée à l'article L. 3132-3 du code du travail en attribuant le repos hebdomadaire par roulement.**

**Par ailleurs, cette dérogation s'applique aux entreprises qui assurent aux entreprises des secteurs essentiels à la Nation et à la continuité de l'activité économique "des prestations nécessaires à l'accomplissement de leur activité principale".**

L'article 7 de l'ordonnance ne remet pas en cause les dispositions de l'article L. 3132-12 du code du travail concernant les entreprises bénéficiant d'une dérogation permanente à la règle du repos dominical en attribuant ce repos par roulement.

**Cette disposition sera applicable dès la publication de l'ordonnance au Journal officiel, sous réserve de la publication de décrets d'application.**

**Les dérogations mises en œuvre sur le fondement de cet article 7 cesseront de produire leurs effets au 31 décembre 2020.**

EBB