

TABLE DES MATIÈRES

Pagination

– VOLUME I –

PARTIE I – RECOURS EN VERTU DU DROIT CIVIL

| | |
|---|--------|
| Chapitre 1 - Nature du contrat d'emploi | 1-1 |
| 1.1 Définition | 1-1 |
| A. Lien de subordination..... | 1-2 |
| B. Salarié : une personne physique | 1-8 |
| C. Caractère temporaire | 1-10.1 |
| D. Notion de rémunération..... | 1-10.1 |
| E. Autres caractéristiques..... | 1-11 |
| F. Contrat d'adhésion | 1-11 |
| G. Contrat écrit ou verbal..... | 1-13 |
| H. Contrat <i>intuitu personae</i> | 1-14 |
| I. Notion d'employeur et relation tripartite | 1-14.1 |
| 1.2 Sources de droit | 1-14.1 |
| 1.3 Obligations des parties contractantes | 1-19 |
| A. Obligations prévues au <i>Code civil du Québec</i> | 1-20 |
| i) Obligations de l'employeur | 1-20 |
| a) Fournir le travail convenu | 1-20 |
| b) Assurer la santé, la sécurité et la dignité du salarié | 1-21 |
| c) Payer la rémunération fixée..... | 1-23 |
| d) Agir équitablement (« duty to act fairly ») et agir de bonne foi..... | 1-24 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | |
|---|------------|
| ii) Obligations du salarié | 1-24 |
| a) Exécuter le travail avec prudence, diligence et assiduité | 1-24 |
| b) Obligation d’agir avec loyauté | 1-25 |
| B. Apport des lois d’ordre public. | 1-27 |
| Chapitre 2 - Sources des différents types de recours à l’encontre d’un congédiement injustifié. | 2-1 |
| 2.1 Recours dits contractuels | 2-1 |
| A. Recours en vertu des articles 2091 et suivants du <i>Code civil du Québec</i> | 2-1 |
| i) Les articles 2091, 2092 et 2094 C.c.Q. | 2-1 |
| ii) Cumul du recours avec celui de l’article 82 L.N.T. | 2-4 |
| B. Recours en vertu du droit des contrats prévu au <i>Code civil du Québec</i> | 2-6 |
| C. Recours pour abus de droit | 2-7 |
| i) Théorie de l’abus de droit contractuel | 2-7 |
| ii) Abus du droit de congédier | 2-8 |
| iii) Forme d’abus du droit de congédier | 2-20 |
| iv) Application jurisprudentielle. | 2-22 |
| v) Quantum des dommages causés à la suite d’un abus de droit. | 2-35 |
| vi) L’abus de droit prévu à l’article 2092 C.c.Q. | 2-36 |
| 2.2 Recours extracontractuels causés au moment de la rupture du lien d’emploi ou postérieurement | 2-38 |
| A. Recours en vertu de l’article 1457 du <i>Code civil du Québec</i> | 2-38 |
| B. Application de l’article 1619 du <i>Code civil du Québec</i> | 2-42 |
| C. Recours en vertu des articles 4 et 49 de la <i>Charte des droits et libertés de la personne</i> | 2-42 |
| D. Recours en vertu du <i>Code civil du Québec</i> : articles 35 à 41 C.c.Q. | 2-43 |
| 2.3 L’employé régi par une convention collective peut-il réclamer des dommages moraux ou exemplaires devant les tribunaux de droit commun ? | 2-44 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|---|---|------------|
| 2.4 | Droit à la réintégration en droit civil | 2-50 |
| | A. L'approche traditionnelle | 2-51 |
| | B. Évolution jurisprudentielle et doctrinale..... | 2-55 |
| 2.5 | Prescription..... | 2-62 |
| 2.6 | Recours des employés à l'essai..... | 2-65 |
| | A. Remarques générales | 2-66 |
| | B. (<i>Supprimée</i>) | |
| | C. Les employés non syndiqués à l'essai | 2-66 |
| 2.7 | Transaction et entente de fin d'emploi | 2-68 |
| Chapitre 3 - Notions de congédiement et de congédiement déguisé .. | | 3-1 |
| 3.1 | Notion de congédiement..... | 3-1 |
| 3.2 | Congédiement déguisé ou par induction (« constructive dismissal ») | 3-5 |
| | A. Définition du concept de « congédiement déguisé »..... | 3-5 |
| | B. Les motifs au soutien du congédiement déguisé..... | 3-12.1 |
| | C. Absence de congédiement déguisé | 3-15 |
| | D. Exemples de modifications substantielles | 3-22 |
| | i) Modification de la rémunération..... | 3-22 |
| | ii) Modification des fonctions et des responsabilités..... | 3-24 |
| | iii) Modification expresse du contrat d'emploi..... | 3-26 |
| | iv) L'imposition de nouvelles exigences | 3-27 |
| | v) L'imposition d'une suspension administrative avec ou sans salaire | 3-27 |
| | vi) Autres illustrations de congédiement déguisé | 3-28.1 |
| | E. Acceptation ou refus des modifications de travail..... | 3-28.4 |
| | F. Le cas particulier des offres de transfert ou de relocalisation | 3-35 |
| 3.3 | Démission | 3-37 |

| | |
|--|--------|
| Chapitre 4 - Congédiement pour un motif sérieux (cause juste et suffisante) | 4-1 |
| 4.1 Introduction | 4-1 |
| A. Fardeau de preuve | 4-3 |
| B. La « faute contributive » de l'employé | 4-8 |
| C. La notion de « motif sérieux ». | 4-10 |
| 4.2 Motifs (causes) de congédiement | 4-11 |
| A. Insubordination grave | 4-12 |
| i) Refus de se soumettre aux directives, aux politiques de l'employeur et refus d'obéir et agir sans autorisation | 4-12 |
| ii) Écarts de conduite et attitude générale répréhensible : non-respect de l'obligation de civilité de l'employé et attitude de défi envers l'autorité. | 4-15 |
| iii) Faute professionnelle et respect des obligations déontologiques | 4-17 |
| B. Incompétence / rendement | 4-19 |
| C. Non-respect de l'obligation de loyauté de l'employé envers son employeur. | 4-24 |
| i) Conflits d'intérêts et concurrence | 4-24.1 |
| ii) Actes de malhonnêteté | 4-29 |
| iii) Divers. | 4-38 |
| D. Alcoolisme et drogue. | 4-38.4 |
| E. Absentéisme et retards injustifiés | 4-38.5 |
| F. Maladie | 4-38.6 |
| i) En vertu des règles du droit civil | 4-38.6 |
| ii) En vertu de l'article 79.1 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 4-39 |
| G. Conflits de personnalités | 4-41 |
| H. Motifs économiques | 4-44 |
| i) La récession économique constitue-t-elle une force majeure, un cas fortuit, justifiant l'employeur de ne pas donner un avis de congédiement, ou d'en donner un d'une très courte durée ? | 4-46 |

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|---|------------|
| ii) Le tribunal doit-il tenir compte, lors du calcul du délai de congé, de la situation économique à laquelle doit faire face l'employeur ou l'employé licencié ? | 4-47 |
| iii) Certains signes extérieurs connus des employés peuvent-ils constituer une forme de délai de congé ou de mise en garde ? | 4-51 |
| iv) L'octroi des dommages autres que le délai de congé | 4-51 |
| Chapitre 5 - Indemnisation en cas de rupture du contrat de travail | 5-1 |
| Partie I - Principes applicables selon la durée du contrat individuel de travail | 5-1 |
| 5.1 Contrat à durée indéterminée | 5-1 |
| A. Point de départ du délai de congé | 5-1 |
| B. Caractère raisonnable du délai de congé | 5-5 |
| C. Autres considérations dans le calcul du délai de congé | 5-8 |
| 5.2 Calcul du délai de congé (préavis) | 5-9 |
| A. Facteurs retenus | 5-9 |
| B. Facteur clé : l'importance et la nature de l'emploi | 5-19 |
| C. Cas particulier : le fait que l'employé a quitté un emploi certain et rémunérateur | 5-20 |
| D. Courants jurisprudentiels de la Cour d'appel des dernières décennies | 5-23 |
| i) Les années 1980 : l'approche conservatrice | 5-23 |
| ii) La Cour d'appel révisé à la baisse | 5-27 |
| iii) La Cour d'appel fait preuve de réserve | 5-31 |
| E. Indemnités tenant lieu de délai de congé accordées | 5-37 |
| i) Au Québec | 5-37 |
| ii) Autres provinces | 5-46.2 |
| 5.3 La théorie du « Ball-park Justice » est-elle applicable au Québec ? | 5-54 |
| 5.4 Contrat à durée déterminée | 5-55 |
| A. Distinction entre le contrat à durée déterminée et le contrat à durée indéterminée | 5-55 |
| B. Indemnité en cas de résiliation du contrat à durée déterminée | 5-66 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|------|--|------------|
| C. | Obligation de réduire les dommages | 5-68 |
| D. | Renouvellement du contrat à durée déterminée | 5-71 |
| 5.5 | Indemnisation en vertu d'une clause de préavis (ou d'une clause d'indemnité de départ) | 5-75 |
| A. | Clause de préavis (délai de congé) ou clause d'indemnité de départ dans le contrat individuel de travail | 5-75 |
| B. | Les clauses de « parachute doré » | 5-84 |
| C. | Les clauses de préavis et l'abus de droit | 5-86 |
| D. | La clause de préavis et l'article 2092 C.c.Q. | 5-90 |
| E. | Les clauses de préavis dans les contrats à durée déterminée | 5-92 |
| | Chapitre 6 - Indemnisation en cas de rupture du contrat de travail . . | 6-1 |
| | Partie II - Dommages contractuels et dommages moraux | 6-1 |
| 6.1 | Dommages contractuels | 6-1 |
| A. | Principes généraux en matière d'indemnisation des dommages : articles 1607, 1611 et 1613 C.c.Q. | 6-1 |
| i) | Les dommages directs et les dommages indirects | 6-2 |
| ii) | Les intérêts | 6-3 |
| iii) | Les avantages liés à la réalisation d'obligations contractuelles . . | 6-4 |
| iv) | La preuve des dommages | 6-4 |
| v) | L'application des principes émis par la common law | 6-5 |
| B. | Avantages sociaux : assurance collective, assurance-maladie, assurance-vie, régime de soins dentaires | 6-5 |
| i) | Remboursement de l'équivalent de la prime d'assurance | 6-6 |
| ii) | Remboursement d'une somme forfaitaire | 6-7 |
| iii) | À défaut de souscrire à une prime d'assurance, le paiement des dépenses engagées par l'employé et couvertes par la police d'assurance de l'employeur | 6-7 |
| iv) | Le cas de l'assurance-vie en cas de défaut d'informer l'employé de la possibilité de convertir sa protection d'assurance collective sur la vie en une assurance individuelle | 6-8 |

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|---|--------|
| C. Bonis | 6-9 |
| i) Inclusion du boni dans le calcul du délai de congé | 6-9 |
| ii) Paiement du boni pour la période travaillée | 6-14.1 |
| D. Commissions | 6-15 |
| E. Régimes de retraite | 6-19 |
| i) Droit aux dommages et modes de calcul | 6-19 |
| ii) Diminution des bénéfices de retraite | 6-20.3 |
| iii) Le droit au congé de préretraite (ou de retraite) | 6-24 |
| iv) Loi sur les régimes complémentaires de retraite | 6-25 |
| F. Allocation de jours de maladie | 6-26 |
| G. Vacances annuelles | 6-27 |
| H. Augmentation de salaire à laquelle aurait eu droit l'employé durant la période de préavis | 6-30 |
| I. Comptes de dépenses | 6-32 |
| J. Frais de recherche d'emploi et frais de relocalisation | 6-33 |
| K. Frais de déménagement et d'hébergement | 6-36.1 |
| L. Automobile | 6-39 |
| i) Automobile fournie et défrayée par l'employeur | 6-39 |
| ii) Allocation pour usage de l'automobile personnelle de l'employé | 6-42 |
| M. Participation aux profits de l'entreprise | 6-43 |
| N. Régime d'options d'achat d'actions (« Stock Option Plan ») | 6-44 |
| i) Durée du droit d'exercice des options d'achat d'actions | 6-45 |
| ii) Calcul des dommages : moyenne des prix des actions durant la période de délai de congé | 6-52 |
| iii) Autres considérations | 6-55 |
| iv) Perte du droit à une participation dans l'actionnariat | 6-57 |
| O. Divers (prêts avantageux, avantages fiscaux, etc.) | 6-58 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|--|---|------------|
| P. | Honoraires d'avocats et déboursés extrajudiciaires | 6-60 |
| Q. | Rémunération différée | 6-64 |
| R. | Rachats d'actions | 6-64 |
| 6.2 | Dommmages moraux | 6-65 |
| A. | Introduction | 6-65 |
| B. | Préjudice à la réputation | 6-65 |
| C. | Humiliation, anxiété, traumatismes et autres troubles psychologiques | 6-68 |
| i) | Principes applicables en matière d'octroi de tels dommages | 6-68 |
| ii) | Application | 6-73 |
| D. | Dommmages exemplaires | 6-84 |
| Chapitre 7 - L'obligation de réduire (minimiser) les dommages | | 7-1 |
| 7.1 | Principes généraux | 7-1 |
| A. | Définition de l'obligation de réduire les dommages | 7-1 |
| B. | Intensité de l'obligation de réduire les dommages | 7-8 |
| C. | Le cas de l'employé en congé de maladie | 7-11 |
| D. | Fardeau de preuve | 7-13 |
| 7.2 | Déduction des gains réalisés durant la période du délai de congé | 7-14 |
| A. | Déduction des prestations d'assurance invalidité | 7-16 |
| B. | Déduction des rentes reçues au terme d'un régime de retraite | 7-19 |
| C. | Déduction des sommes reçues de l'ancien employeur | 7-20 |
| 7.3 | Déduction des sommes perçues de l'assurance-emploi ou de la C.S.S.T. | 7-20 |
| 7.4 | Refus d'accepter un autre poste offert par l'employeur | 7-22 |
| 7.5 | Refus d'accepter un autre emploi | 7-30 |
| 7.6 | Le cas de l'employé qui part à son compte ou qui se réoriente | 7-32 |
| Chapitre 8 - Aliénation de l'entreprise | | 8-1 |
| 8.1 | Introduction | 8-1 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|-----|---|------------|
| 8.2 | Le champ d'application de l'article 2097 C.c.Q..... | 8-2 |
| | A. La notion d'« aliénation de l'entreprise » | 8-2 |
| | i) La notion d'aliénation | 8-3 |
| | ii) La notion d'entreprise | 8-3 |
| | B. La modification de la structure juridique de l'entreprise | 8-4 |
| | C. L'article 2097 C.c.Q. et la concession d'entreprise | 8-5 |
| | D. L'application de l'article 2097 C.c.Q. au cas de vente partielle d'entreprise | 8-6 |
| | E. L'application de l'article 2097 C.c.Q. à la vente en justice | 8-7 |
| | i) Jurisprudence antérieure favorable à l'application de l'article 2097 C.c.Q. à la vente en justice | 8-7 |
| | ii) Jurisprudence antérieure défavorable à l'application de l'article 2097 C.c.Q. à la vente en justice | 8-10 |
| | iii) L'affaire <i>Aréo-Photo (1961) inc. c. Raymond</i> | 8-10 |
| | iv) La jurisprudence rendue suivant l'arrêt <i>Aéro-Photo (1961) inc. c. Raymond</i> | 8-12 |
| 8.3 | Les effets de l'article 2097 C.c.Q..... | 8-14 |
| | A. L'impact de l'article 2097 C.c.Q. sur le calcul du délai de congé | 8-15 |
| | B. L'article 2097 C.c.Q. prohibe-t-il la résiliation du contrat de travail au motif de l'aliénation de l'entreprise ? | 8-16 |
| | C. L'utilisation de l'article 2097 C.c.Q. de concert avec l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 8-18 |
| | D. Divers | 8-18 |
| | i) La responsabilité de l'acquéreur à l'égard des obligations inexécutées par le vendeur au moment de l'aliénation | 8-18 |
| | ii) Un salarié peut-il intenter contre le vendeur un recours fondé sur la prémisse que celui-ci a résilié son contrat de travail ? ... | 8-19 |
| | iii) Le refus du salarié de travailler pour le nouvel employeur | 8-20 |
| | Chapitre 9 - La responsabilité personnelle des administrateurs et des dirigeants d'une société lors du congédiement d'un employé | 9-1 |
| 9.1 | Le régime de la responsabilité extracontractuelle en cas de faute..... | 9-2 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|---|---|-------|
| A. | L'administrateur ou le dirigeant est personnellement responsable envers l'employé | 9-3 |
| i) | Responsabilité totale de l'administrateur, de l'actionnaire ou du dirigeant et levée du voile corporatif | 9-2 |
| ii) | Responsabilité partielle de l'administrateur ou du dirigeant | 9-7 |
| B. | L'administrateur ou le dirigeant n'est pas personnellement responsable envers l'employé | 9-11 |
| 9.2 | Les régimes de responsabilité statutaires sans égard à la faute | 9-16 |
| A. | L'applicabilité des régimes statutaires de responsabilité sans faute en matière d'indemnité de préavis ou de licenciement et de paie de séparation | 9-16 |
| Chapitre 10 - Les clauses restrictives dans le contrat individuel de travail | | |
| 10.1 | Considérations d'ordre général | 10-1 |
| A. | Validité des clauses restrictives | 10-5 |
| i) | Avant le 1 ^{er} janvier 1994 | 10-5 |
| ii) | Depuis le 1 ^{er} janvier 1994 | 10-7 |
| B. | Principes d'interprétation des clauses restrictives | 10-8 |
| C. | Divisibilité des clauses restrictives et pouvoir des tribunaux de modifier une clause restrictive prohibitive, lorsqu'expressément autorisé par les parties | 10-20 |
| D. | Transmissibilité des clauses restrictives | 10-28 |
| E. | Clauses assimilables à des clauses restrictives | 10-29 |
| 10.2 | Critères de validité des clauses restrictives | 10-32 |
| A. | Clauses de non-concurrence | 10-43 |
| i) | Durée de la restriction | 10-46 |
| ii) | Étendue territoriale de la restriction | 10-58 |
| iii) | Nature des activités interdites | 10-72 |
| B. | Clauses de non-sollicitation | 10-78 |
| i) | Durée de la restriction | 10-83 |
| ii) | Étendue territoriale de la restriction | 10-86 |

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|---|-------------|
| iii) Cliente visée. | 10-89 |
| C. Clauses de non-sollicitation des employés de l'ex-employeur | 10-92 |
| 10.3 Recours en cas de violation des clauses restrictives | 10-94 |
| A. Le recours en injonction | 10-97 |
| i) Apparence de droit | 10-98 |
| ii) Préjudice sérieux ou irréparable | 10-101 |
| iii) Prépondérance des inconvénients | 10-108 |
| iv) Durée de la prohibition | 10-110 |
| v) Délai à intenter le recours (critère de l'urgence) | 10-110.1 |
| B. La clause pénale | 10-110.2 |
| C. Le recours en cas de congédiement injustifié et l'absence de clause de préavis | 10-118 |
| D. Le recours contre le nouvel employeur et d'autres tiers | 10-124 |
| Chapitre 11 - Le devoir de loyauté de l'employé à la cessation de son emploi | 11-1 |
| 11.1 Les devoirs usuels de l'employé à la cessation de son emploi | 11-1 |
| 11.2 L'évolution de la notion de devoir de loyauté après la cessation d'emploi | 11-14 |
| 11.3 Le devoir de loyauté en droit québécois tel que codifié à l'article 2088 du <i>Code civil du Québec</i> | 11-19 |
| 11.4 Les employés auxquels le devoir de loyauté s'applique | 11-22 |
| 11.5 L'étendue et la transmissibilité du devoir de loyauté en droit québécois | 11-31 |
| A. L'étendue du devoir de loyauté en droit québécois | 11-31 |
| i) Sollicitation de la clientèle de l'ancien employeur | 11-42.1 |
| ii) Concurrence avec l'ancien employeur | 11-52.1 |
| iii) Doctrine de la divulgation inévitable (<i>Inevitable Disclosure Doctrine</i>) | 11-57 |
| iv) La sollicitation des employés de l'ancien employeur | 11-59 |
| v) L'appropriation d'une occasion d'affaires | 11-63 |
| B. La transmissibilité du devoir de loyauté | 11-65 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|------|--|-------------|
| 11.6 | Les recours de l'employeur en cas de violation du devoir de loyauté | 11-67 |
| | A. L'injonction | 11-67 |
| | B. Durée des prohibitions | 11-73 |
| | C. Le recours en dommages | 11-79 |
| | D. Recours contre le nouvel employeur | 11-84.1 |
| 11.7 | Conclusion. | 11-88 |
| | Chapitre 12 - Service de réaffectation d'emploi | 12-1 |
| | Chapitre 13 - Références d'emploi – aspects juridiques | 13-1 |
| | PARTIE II – ARTICLE 124 DE LA LOI SUR LES NORMES DU TRAVAIL | |
| | Chapitre 14 - La source du recours | 14-1 |
| | Chapitre 15 - Juridiction sur l'employeur | 15-1 |
| | Chapitre 16 - Assises juridiques du recours. | 16-1 |
| 16.0 | Introduction | 16-1 |
| 16.1 | La notion de salarié | 16-5 |
| | A. Définition | 16-5 |
| | B. Est-ce que le cadre a le droit de recourir à l'article 124 ? | 16-15 |
| | i) Introduction | 16-15 |
| | ii) Définition de la notion de « cadre supérieur » | 16-16 |
| | iii) Critères permettant l'identification du statut de cadre supérieur | 16-18 |
| | iv) Application. | 16-23 |
| | v) La qualification du statut du salarié : une question juridictionnelle ou intrajuridictionnelle ? | 16-31 |
| 16.2 | La notion de service continu | 16-31 |
| | A. Introduction | 16-31 |
| | i) Définition de la notion de « service continu » | 16-32 |

TABLE DES MATIÈRES

| | |
|--|---------|
| ii) Ancienneté versus service continu | 16-34 |
| iii) Validité d'une entente entre les parties au sujet du service continu | 16-34 |
| iv) Incidence du paragraphe 122(5) de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 16-34.1 |
| B. Interruption de la relation de travail versus interruption de l'exécution du travail | 16-35 |
| i) Principes généraux | 16-35 |
| ii) Causes où les tribunaux ont conclu à la continuité du service | 16-37 |
| 1. Emplois à caractère saisonnier, intermittent ou périodique | 16-37 |
| 2. Interruptions causées par des congés de nature diverse | 16-43 |
| 3. Remplacement ou suppléance | 16-44 |
| 4. Cas du rétablissement du lieu d'emploi par voie de règlement entre les parties | 16-45 |
| iii) Causes où les tribunaux ont conclu à l'interruption du service continu | 16-46 |
| 1. Remplacement ou suppléance | 16-46 |
| 2. Cas divers | 16-48 |
| 16.3 Impact de l'aliénation ou de la concession d'entreprise | 16-53 |
| A. Les notions d'aliénation et de concession d'entreprise | 16-54 |
| i) Définition | 16-54 |
| ii) Le cas particulier de la vente faite par le syndic à la faillite | 16-56 |
| B. Les effets des articles 97 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> et 2097 du <i>Code civil du Québec</i> sur le recours de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 16-57 |
| i) Le cumul du service continu | 16-57 |
| ii) La question de l'interruption du service continu dans certaines circonstances | 16-59 |
| iii) L'obligation du nouvel employeur d'engager les salariés de l'employeur précédent | 16-62 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|--|---|---------|
| 16.4 | L'absence d'une « autre procédure de réparation » | 16-69 |
| A. | Critères démontrant l'existence d'une autre procédure de réparation | 16-70 |
| B. | Le recours prévu dans une convention collective | 16-73 |
| C. | Le recours de l'article 15 du <i>Code du travail</i> | 16-75 |
| D. | Les autres types de recours | 16-78 |
| E. | La norme de contrôle judiciaire | 16-82 |
| 16.5 | Multiplicité des recours et litispendance | 16-82.1 |
| A. | Le principe de litispendance | 16-83 |
| B. | L'autorité de la chose jugée | 16-85 |
| i) | Recours en vertu de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> et recours en vertu du droit commun | 16-85 |
| ii) | Recours en vertu de l'article 122 et de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 16-87 |
| iii) | Recours en vertu de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> et procédure de grief | 16-91 |
| iv) | Recours en vertu de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> et recours en vertu de l'article 32 de la <i>Loi sur les accidents du travail et les maladies professionnelles</i> et de l'article 227 de la <i>Loi sur la santé et la sécurité du travail</i> | 16-92 |
| v) | Recours en vertu de l'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> et de l'article 83 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 16-92 |
| 16.6 | Prescription du recours | 16-93 |
| Chapitre 17 - Processus de médiation prédécisionnelle | | 17-1 |
| 17.1 | Médiation à la Commission des normes du travail | 17-1 |
| 17.2 | Conciliation au Tribunal administratif du travail | 17-5 |
| Chapitre 18 - Congédiement | | 18-1 |
| 18.1 | Preuve et fardeau de la preuve | 18-1 |
| A. | Fardeau de preuve | 18-1 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|------|---|---------|
| B. | Preuve en matière de congédiement | 18-2 |
| i) | La preuve des motifs du congédiement et des faits postérieurs au congédiement. | 18-3 |
| ii) | Le témoignage du plaignant | 18-8 |
| iii) | La preuve d'une transaction | 18-8 |
| iv) | Appréciation de la preuve | 18-13 |
| 18.2 | Définitions de congédiement | 18-16 |
| A. | Congédiement vs licenciement. | 18-16 |
| i) | Notion de licenciement | 18-16 |
| ii) | Qualification de la rupture de fin d'emploi : une question juridictionnelle ou intrajuridictionnelle ? | 18-19 |
| iii) | Rôle du juge administratif dans l'appréciation d'un licenciement | 18-21 |
| iv) | Fardeau de preuve en matière de licenciement | 18-29 |
| v) | Examen des motifs de l'employeur | 18-33 |
| B. | Mise à pied vs congédiement | 18-35 |
| C. | Critères de sélection lors d'un licenciement ou d'une mise à pied | 18-39 |
| i) | Choix des critères de sélection | 18-39 |
| ii) | Un critère souvent invoqué : l'ancienneté. | 18-41 |
| iii) | Droit de regard du juge administratif sur l'application des critères de sélection de l'employeur | 18-46 |
| iv) | Examen des critères de sélection invoqués par l'employeur | 18-49 |
| v) | Fardeau d'établir le subterfuge et fardeau d'établir que l'application des critères de sélection était discriminatoire, irrationnelle ou abusive. | 18-52 |
| vi) | Lors d'un licenciement : droit du salarié d'être transféré (relocalisé) ou rétrogradé. | 18-53 |
| D. | Le non-rappel à la suite d'une mise à pied peut constituer un congédiement déguisé. | 18-58.3 |
| E. | Congédiement vs mise à la retraite | 18-58.4 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|------|---|---------|
| F. | Le non-renouvellement d'un contrat à durée déterminée peut constituer un congédiement déguisé | 18-59 |
| G. | Congédiement disciplinaire vs congédiement administratif | 18-65 |
| | i) Limites au pouvoir d'intervention du juge administratif en cas de congédiement administratif | 18-65 |
| | ii) Congédiement administratif en lien avec une maladie ou un handicap | 18-70 |
| | iii) Critères applicables en cas de congédiement administratif lié à la compétence ou au rendement du salarié | 18-72 |
| | iv) Application jurisprudentielle. | 18-77 |
| | v) Critère d'intervention à l'égard d'une décision qualifiant la rupture du lien d'emploi en tant que congédiement administratif ou disciplinaire | 18-81 |
| H. | Congédiement vs suspension administrative. | 18-81 |
| 18.3 | Les notions de congédiement déguisé et de démission forcée. | 18-85 |
| | A. Introduction | 18-85 |
| | B. Appréciation de l'existence d'une démission | 18-86 |
| | C. Fardeau de preuve en matière de démission. | 18-90.5 |
| | D. Appréciation de l'existence d'un congédiement déguisé en matière de démission forcée. | 18-92 |
| | E. Application jurisprudentielle | 18-98 |
| | i) Rétrogradation. | 18-98 |
| | ii) Modification de conditions d'emploi | 18-101 |
| | iii) Modification de la rémunération. | 18-111 |
| | iv) L'imposition d'une clause de non-concurrence | 18-114 |
| | v) L'imposition des mesures disciplinaires | 18-115 |
| | vi) Autres types de modifications | 18-116 |
| F. | Quels gestes doit poser le salarié qui croit faire face à un congédiement déguisé ? | 18-118 |
| G. | Évaluation de la démission : erreur de nature juridictionnelle ou intrajuridictionnelle. | 18-119 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|---|---|--------|
| 18.4 | Le congédiement pour cause juste et suffisante | 18-120 |
| | A. Appréciation de la cause juste et suffisante | 18-120 |
| | B. La théorie de la progression des sanctions et de l'incident culminant | 18-123 |
| | i) Principes généraux | 18-123 |
| | ii) Application jurisprudentielle. | 18-127 |
| | iii) Application de la progression des sanctions aux employés cadres | 18-131 |
| | iv) La suspension pour fins d'enquête et la double sanction. | 18-134 |
| | v) L'impact des politiques et des directives en vigueur dans l'entreprise | 18-135 |
| | vi) Facteurs atténuants | 18-137 |
| | vii) Facteurs aggravants | 18-139 |
| | C. Le délai d'imposition du congédiement | 18-141 |
| 18.5 | La réduction par l'employeur du préavis de démission donné par l'employé | 18-143 |
| | | |
| Chapitre 19 - Pouvoirs du juge administratif en vertu de l'article 128 de la <i>Loi sur les normes du travail</i>. | | |
| 19-1 | | |
| 19.1 | La constitutionnalité des articles 126, 127 et 128 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 19-1 |
| 19.2 | Le pouvoir de réintégration | 19-5 |
| | A. Exercice du pouvoir de réintégration. | 19-5 |
| | B. Limites au pouvoir de réintégration | 19-13 |
| | C. Réintégration des salariés cadres | 19-24 |
| | D. La réintégration provisoire. | 19-26 |
| 19.3 | Modification de la sanction imposée par l'employeur | 19-29 |
| 19.4 | Les dommages extracontractuels : limites juridictionnelles ? | 19-33 |
| | A. Juridiction des juges administratifs | 19-33 |
| | B. Critères permettant l'octroi de dommages moraux. | 19-37 |

| | |
|---|-------|
| Chapitre 20 - Calcul des dommages : paragraphes 128(2) et (3) | 20-1 |
| 20.1 Résiliation d'un contrat à durée indéterminée | 20-1 |
| A. Introduction | 20-1 |
| B. Analyse de la controverse. | 20-2 |
| i) Première école de pensée : en l'absence de réintégration, seule une indemnité en vertu de l'article 128(3) de la <i>Loi sur les normes du travail</i> peut être ordonnée | 20-2 |
| ii) Deuxième école de pensée : le paragraphe 2 de l'article 128 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> s'applique malgré l'absence de réintégration. | 20-8 |
| C. Calcul de l'indemnité en vertu du paragraphe 128(2) de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 20-17 |
| D. Octroi d'une indemnité en vertu du paragraphe 128(3) de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 20-23 |
| 20.2 Résiliation d'un contrat à durée déterminée. | 20-26 |
| 20.3 Réduction de l'indemnité de perte d'emploi ou refus d'octroyer cette dernière | 20-27 |
| A. Faute contributive du salarié. | 20-27 |
| B. Autres motifs | 20-29 |
| 20.4 Autres dommages accordés en vertu du paragraphe (3) de l'article 128 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 20-30 |
| 20.5 Obligation de réduire (minimiser) les dommages | 20-51 |
| 20.6 Impact des remises d'audience sur le quantum | 20-71 |
| Chapitre 21 - Autres considérations | 21-1 |
| 21.1 Drogations contractuelles et ordre public | 21-1 |
| 21.2 Motivation des jugements | 21-4 |

– VOLUME II –

**PARTIE III – RECOURS : ARTICLE 82 DE LA LOI SUR LES
NORMES DU TRAVAIL**

| | |
|---|------|
| Chapitre 22 - Introduction | 22-1 |
| 22.1 Les dispositions législatives. | 22-1 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|---|---|-------|
| 22.2 | Considérations d'ordre général | 22-5 |
| A. | Objectif des articles 82 et 83 | 22-5 |
| B. | Champ d'application de l'article 82 | 22-6 |
| i) | Cessation d'emploi | 22-6 |
| ii) | Mise à pied pour plus de six mois | 22-6 |
| iii) | Cas de la démission | 22-7 |
| iv) | Cas du salarié congédié dont le tribunal ordonne la réintégration | 22-8 |
| C. | Contenu de l'avis exigé par l'article 82 | 22-9 |
| D. | Divers | 22-10 |
| Chapitre 23 - Règles d'interprétation appliquées aux articles 82 à 83.2 | | |
| | | 23-1 |
| Chapitre 24 - Contrat à durée déterminée ou pour une entreprise déterminée | | |
| | | 24-1 |
| Chapitre 25 - (Supprimé) | | |
| Chapitre 26 - Exceptions au droit au préavis fondées sur la faute grave ou le cas de force majeure | | |
| | | 26-1 |
| 26.1 | Introduction | 26-1 |
| 26.2 | Faute grave | 26-2 |
| 26.3 | Le cas de force majeure ou « cas fortuit » | 26-13 |
| A. | Motifs d'ordre économique | 26-14 |
| B. | Motifs divers | 26-16 |
| Chapitre 27 - Calcul de l'indemnité | | |
| | | 27-1 |
| 27.1 | Calcul de l'indemnité | 27-1 |
| Chapitre 28 - Impact de l'alinéation ou de la concession d'entreprise | | |
| | | 28-1 |
| 28.1 | La responsabilité du nouvel employeur en vertu de l'article 96 à l'égard de la réclamation d'indemnité de préavis | 28-1 |
| 28.2 | L'impact de l'alinéation ou de la concession d'entreprise sur la notion de service continu | 28-6 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | |
|---|-------|
| Chapitre 29 - Les mises à pied pour au moins six mois. | 29-1 |
| 29.1 Les mises à pied pour au moins six mois | 29-1 |
| Chapitre 30 - Incidence de l'article 102 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 30-1 |
| Chapitre 31 - Question particulière : la possibilité de compenser l'indemnité de l'article 83 par une indemnité d'une autre nature | 31-1 |
| A. La distinction entre l'indemnité de l'article 83 et l'indemnité de fin (ou cessation) d'emploi | 31-1 |
| B. Le cas des paiements accordés <i>ex gratia</i> par l'employeur. | 31-4 |
| PARTIE IV – ARTICLES 84.1 ET 122.1 DE LA LOI SUR LES NORMES DU TRAVAIL : L'ÂGE NORMAL DE LA RETRAITE | |
| Chapitre 32 - Introduction | 32-1 |
| Chapitre 33 - Juridiction et présomption | 33-1 |
| 33.1 Établissement de la présomption. | 33-1 |
| 33.2 L'âge normal de la retraite | 33-2 |
| 33.3 Preuve de l'existence d'un âge normal de la retraite | 33-7 |
| 33.4 Incidence du paragraphe 122(5) de la Loi | 33-10 |
| 33.5 L'article 124 de la <i>Loi sur les normes du travail</i> | 33-13 |
| Chapitre 34 - Notions de congédiement, de mise à pied et de licenciement | 34-1 |
| Chapitre 35 - Autre cause juste | 35-1 |
| 35.0 Introduction | 35-1 |
| 35.1 Motifs économiques | 35-1 |
| 35.2 Incompétence, rendement insatisfaisant | 35-6 |
| 35.3 Changements technologiques. | 35-6 |

TABLE DES MATIÈRES

PARTIE V – ARTICLE 32 DE LA LOI SUR LES ACCIDENTS DU TRAVAIL ET LES MALADIES PROFESSIONNELLES

| | |
|---|---------|
| Chapitre 36 - La source du recours | 36-1 |
| Chapitre 37 - Caractéristiques du recours | 37-1 |
| 37.1 Prohibition législative. | 37-1 |
| 37.2 Le titulaire du recours : le travailleur | 37-5 |
| 37.3 Exercice du recours : plainte ou grief | 37-6 |
| 37.4 Délai de soumission de la plainte | 37-15 |
| 37.5 Présomption : article 255 | 37-20 |
| 37.6 Types de sanctions et mesures visées par l'article 32. | 37-27 |
| 37.7 Évaluation de l'autre cause juste et suffisante | 37-41 |
| A. Les motifs généraux d'ordre disciplinaire ou non disciplinaire | 37-42 |
| B. Les motifs reliés au non-respect par le travailleur des obligations qui lui incombent en vertu de la L.A.T.M.P. (notamment lorsque le travailleur a aggravé son état de santé lors d'activités parallèles ou a faussement représenté à son employeur avoir été incapable d'exercer son travail en raison de son accident de travail) | 37-63 |
| C. Les motifs reliés à l'appréciation discrétionnaire du travail de l'employé en période d'essai | 37-67 |
| D. Les motifs d'ordre économique ou contractuel. | 37-70 |
| 37.8 Questions particulières. | 37-76 |
| A. Défense de l'employeur fondée sur les dispositions de la convention collective. | 37-76 |
| B. Les mesures « administratives ». | 37-78.3 |
| C. Le recours de l'article 32 et les modalités d'application du droit de retour au travail | 37-82 |
| D. L'application de l'article 32 aux entreprises de compétence fédérale | 37-86 |
| Chapitre 38 - Plainte à la C.N.E.S.S.T. : niveaux d'intervention | 38-1 |
| 38.1 Le conciliateur-décideur | 38-1 |

LE CONGÉDIEMENT EN DROIT QUÉBÉCOIS

| | | |
|--|--|---------|
| 38.2 | Contestation au T.A.T. | 38-10 |
| Chapitre 39 - Application de l'article 34 L.A.T.M.P. à une plainte déposée en vertu de l'article 32 L.A.T.M.P. | | |
| 39-1 | | |
| PARTIE VI – CODE CANADIEN DU TRAVAIL | | |
| Chapitre 40 - Introduction | | |
| 40-1 | | |
| Chapitre 41 - Articles 230 et 235 | | |
| 41-1 | | |
| Chapitre 42 - Articles 240 à 246 – congédiement injuste | | |
| 42-1 | | |
| 42.1 | Le recours et ses conditions d'exercice | 42-1 |
| A. | Introduction | 42-1 |
| B. | Règlement d'une plainte. | 42-10 |
| C. | Avoir 12 mois de service continu | 42-10.2 |
| D. | Être un employé | 42-13 |
| E. | Ne pas être un directeur (paragraphe 167(3)). | 42-16 |
| F. | Notion de congédiement (« dismissal ») | 42-27 |
| G. | Mise à pied à la suite d'un manque de travail ou de la suppression d'un poste | 42-39 |
| H. | Autre exclusion : ne pas faire partie d'un groupe d'employés régis par une convention collective | 42-46 |
| I. | Autre exclusion : procédure prévue en vertu du Code ou d'une autre loi fédérale. | 42-48 |
| J. | Prescription du recours : quatre-vingt-dix jours | 42-53 |
| K. | Arbitrage par le Conseil. | 42-56 |
| L. | L'enquête et audition | 42-56 |
| 42.2 | Notion de congédiement « injuste » et fardeau de la preuve. | 42-61 |
| Chapitre 43 - Les pouvoirs de réparation de l'arbitre | | |
| 43-1 | | |
| 43.1 | Les pouvoirs généraux | 43-1 |
| 43.2 | La réintégration | 43-4 |
| 43.3 | Les compensations pécuniaires | 43-13 |

TABLE DES MATIÈRES

| | | |
|------|---|-------|
| 43.4 | Diverses ordonnances (alinéa 242(4)c) | 43-21 |
| A. | Les honoraires extrajudiciaires | 43-21 |
| B. | Les intérêts | 43-25 |
| C. | Frais engagés lors de la minimisation des dommages | 43-27 |
| D. | Diverses ordonnances à caractère pécuniaire | 43-28 |
| E. | Les lettres de recommandation et les mentions dans le dossier de l'employé | 43-31 |
| F. | Diverses autres ordonnances | 43-34 |

**PARTIE VII – ARTICLE 79.1 (anciennement 122.2) DE LA LOI
SUR LES NORMES DU TRAVAIL**

| | |
|---|-------------|
| Chapitre 44 - Introduction | 44-1 |
| Chapitre 45 - Juridiction et présomption | 45-1 |
| 45.1 Établissement de la présomption. | 45-1 |
| 45.2 Juridiction. | 45-4 |
| Chapitre 46 - Notions de congédiement, de suspension ou de déplacement et de service continu | 46-1 |
| A. Le licenciement. | 46-2 |
| B. La démission. | 46-3 |
| C. Le déplacement et la suspension | 46-7 |
| D. Les représailles. | 46-8 |
| Chapitre 47 - Absence pour maladie, don d'organes ou de tissus pour fins de greffe, d'accident, de violence conjugale, de violence à caractère sexuel ou d'acte criminel | 47-1 |
| Chapitre 48 - La durée de l'absence. | 48-1 |

| | |
|---|---|
| Chapitre 49 - Les conséquences de la maladie, de dons d'organes ou de tissus à des fins de greffe, de l'accident, de la violence conjugale, de la violence à caractère sexuel ou de l'acte criminel ou le caractère répétitif des absences | 49-1 |
| A. Le caractère de la maladie, du don d'organes ou de tissus à des fins de greffe, de l'accident, de la violence conjugale, de la violence à caractère sexuel ou de l'acte criminel et le caractère répétitif des absences | 49-2 |
| Chapitre 50 - Cause juste | 50-1 |
| 50.1 Introduction | 50-1 |
| A. Les motifs économiques, de restructuration ou de fin de contrat. | 50-2 |
| B. Le rendement | 50-5 |
| C. Fraude ou activités incompatibles | 50-7 |
| D. Insubordination, refus de soumettre des certificats médicaux ou absence injustifiée | 50-8 |
| E. Divers | 50-11 |
| Chapitre 51 - Preuve médicale | 51-1 |
| ANNEXES | |
| Annexe I- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les tribunaux civils |
| Annexe II- | Autres recours à l'encontre d'un congédiement injuste |
| Annexe III- | <i>Code civil du Québec</i> – articles 2085 à 2097 |
| Annexe IV- | <i>Loi sur les normes du travail</i> – articles pertinents au présent ouvrage |
| Annexe V- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les juges administratifs [anciennement les commissaires du travail] |
| Annexe VI- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les tribunaux civils à titre de préjudice à la réputation |
| Annexe VII- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les tribunaux civils à titre de dommages moraux |
| Annexe VIII- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les juges administratifs [anciennement les commissaires du travail] à titre de dommages moraux |
| Annexe IX- | Tableau non-exhaustif des indemnités accordées par les arbitres nommés en vertu des articles 240 et s. du <i>Code canadien du travail</i> |

TABLE DES MATIÈRES

BIBLIOGRAPHIE SÉLECTIVE

TABLE DE LA JURISPRUDENCE

INDEX ANALYTIQUE

ÉTAT DE LA PUBLICATION