

25 juin 6 juillet 2020

Questions les plus fréquentes dans le domaine du droit du personnel (FAQ) en lien avec le coronavirus

1. Qui est chargé d'ordonner des mesures particulières dans le domaine du droit du personnel, à l'instar d'un changement temporaire de fonction ou de lieu de travail?

En sa qualité d'employeur, c'est l'unité administrative qui est ici compétente, à moins que le département n'en dispose autrement (art. 2, al. 5, OPers¹). Le département peut en tout temps se réattribuer sa compétence décisionnelle. Par ailleurs, le Conseil fédéral peut ordonner par voie d'arrêté des mesures de droit du personnel de plus grande ampleur, en cas d'incident majeur et significatif.

2. Des employés peuvent-ils être tenus pour une période déterminée d'exercer d'autres tâches que celles qui sont prévues dans leur description de poste, ou être mutés sur un autre lieu de travail?

L'employeur peut, sans modifier le contrat de travail et pour une durée de douze mois au plus, changer la fonction ou le domaine d'activité de l'employé ainsi que son lieu de travail, si ce changement est imposé par des raisons de service et peut être raisonnablement exigé (critères d'exigibilité énoncés à l'art. 104a, al. 1, OPers; art. 25, al. 3^{bis}, OPers). Si le nouveau lieu de travail est plus éloigné du lieu de domicile de l'employé que celui inscrit dans son contrat de travail, l'employé a droit au remboursement des frais dus à l'allongement de ses trajets et aux indemnités pour repas visées à l'art. 43 O-OPers².

Il convient de faire ici la distinction entre l'attribution d'un autre lieu de travail prévue à l'art. 25, al. 3^{bis}, let. a, OPers, et un voyage de service ordonné par l'employeur. Les voyages de service servent à l'accomplissement temporaire de l'activité professionnelle en dehors de la place de travail; ils peuvent intervenir au lieu de travail prévu par le contrat, ou ailleurs. Un voyage de service ayant lieu en dehors du lieu de travail indiqué dans le contrat constitue en général un bref engagement d'une durée d'un à plusieurs jours, pour autant qu'une telle activité ne fasse pas partie intégrante de la fonction assumée. Les critères d'exigibilité susmentionnés n'ont pas à être remplis pendant les voyages de service. Les employés en voyage de service ont droit au remboursement de leurs frais.

3. L'employeur peut-il ordonner unilatéralement une mesure d'augmentation ou de réduction du temps de travail limitée dans le temps?

Le taux d'occupation est fixé dans le contrat de travail (art. 25, al. 2, let. e, OPers). Un changement de taux d'occupation n'est possible qu'avec le consentement de l'employé.

¹ Ordonnance sur le personnel de la Confédération (OPers; RS 172.220.111.3)

² Ordonnance du DFF concernant l'ordonnance sur le personnel de la Confédération (O-OPers; RS 172.220.111.31)

Le cas échéant, les possibilités offertes par l'horaire de travail mobile seront exploitées. L'employeur peut en outre ordonner des heures d'appoint ou des heures supplémentaires, si le service doit faire face à une surcharge extraordinaire de travail ou à un travail urgent (art. 65, al. 1, OPers).

4. L'employeur peut-il ordonner à des employés de rester à la maison et de travailler depuis leur domicile?

L'employeur peut en tout temps ordonner à des employés de rester à la maison et de travailler depuis leur domicile. Il est tenu de continuer à leur verser leur salaire (art. 15, al. 1, LPers³, art. 321*d* et 324, al. 1, CO⁴). Les employés malades ne travailleront à domicile que dans la mesure où leur capacité de travail le leur permet.

5. L'employeur doit-il continuer à verser les salaires si ses employés ont trop peu de travail en raison de la situation particulière?

S'il n'y a pas suffisamment de travail et que l'employé propose ses services, l'employeur se trouve en demeure. Il est alors tenu de continuer à verser le salaire (art. 324 CO). L'employé peut comptabiliser le temps pendant lequel il n'a pas travaillé en raison du manque de travail jusqu'à concurrence du temps de travail quotidien réglementaire. Il est néanmoins nécessaire de s'assurer au préalable qu'une réduction du solde horaire positif (horaire mobile, heures supplémentaires ou heures d'appoint) ne peut être envisagée. En outre, il convient de vérifier que l'employé ne peut être affecté à une autre fonction ou à un domaine d'activité différent, dans la mesure où ce changement peut raisonnablement être exigé (art. 25, al. 3^{bis}, OPers).

6. L'infrastructure technique pour le travail à domicile ne fonctionne pas de manière satisfaisante ou n'est pas disponible. Est-ce que le temps perdu pour cette raison peut être comptabilisé en tant que temps de travail?

Le Conseil fédéral a levé la recommandation de travailler à domicile. Si l'infrastructure disponible ne permet pas de fournir le travail prévu à domicile, l'employé doit se rendre sur son lieu de travail. Compte tenu de son devoir d'assistance et de l'art. 10 de l'ordonnance COVID-19 situation particulière⁵, l'employeur doit prendre les mesures de protection recommandées par l'Office fédéral de la santé publique (cf. question 7)

7. Les employés qui appartiennent au groupe des personnes vulnérables à risque doivent-ils rester à leur domicile s'ils ne peuvent pas du tout ou pas complètement y effectuer leurs tâches? Dans quelles conditions peuvent-ils travailler à leur lieu de travail habituel?

Le Conseil fédéral a levé la recommandation de travailler à domicile. Cela s'applique également aux collaborateurs qui appartiennent à un groupe de personnes vulnérables à risque. En principe, le Conseil fédéral ne prévoit donc plus de mesures de protection particulières sur le lieu de travail pour les personnes de plus de 65 ans et celles qui souffrent de certaines pathologies. En vertu de son devoir d'assistance, l'employeur doit cependant accorder une attention particulière à ces employés. C'est pourquoi ces derniers devraient avoir la possibilité de continuer à travailler à domicile. Si l'employeur décide d'autoriser les employés à travailler sur le lieu de travail, il doit être en mesure de garantir les mesures de protection nécessaires conformément à l'art. 10 de l'ordonnance COVID-19 situation particulière. Il s'agit notamment des mesures recommandées par l'OFSP en matière de

³ Loi sur le personnel de la Confédération (LPers; RS 172.220)

⁴ Code des obligations (CO; RS 220)

⁵ Ordonnance sur les mesures destinées à lutter contre l'épidémie de COVID-19 en situation particulière (RS 818.101.26)

distance, d'hygiène des mains et de nettoyage. Si la distance ne peut être maintenue, des mesures selon le principe STOP doivent être prises (par ex. séparation physique, équipes séparées ou port de masques). Si ces mesures ne peuvent être respectées, les employés concernés devraient être autorisés à continuer à travailler à domicile.

8. L'employeur peut-il fermer des secteurs entiers? Le droit au salaire est-il maintenu, alors même que les employés ne travaillent pas?

L'employeur a la possibilité de fermer des secteurs entiers. Les employés conservent leur droit à leur salaire, tant qu'ils lui offrent leurs services. Ce n'est que s'ils restent à la maison sans attestation médicale d'incapacité de travail et qu'ils ne travaillent pas à domicile qu'aucun salaire ne leur est dû (art. 15, al. 1, LPers, art. 321d et 324, al. 1, CO). Il est néanmoins nécessaire de s'assurer qu'une réduction du solde horaire positif (horaire mobile, heures supplémentaires ou heures d'appoint) ne peut être envisagée. En outre, il convient de vérifier que les employés ne peuvent être affectés à une autre fonction ou à un domaine d'activité différent, dans la mesure où ce changement peut raisonnablement être exigé (art. 25, al. 3^{bis}, OPers).

9. Si un employé ne vient pas travailler par peur d'être contaminé, que faut-il faire?

En l'absence de tout danger immédiat pour leur vie et leur intégrité corporelle, les employés sont tenus de se présenter à leur poste de travail. Le travail à domicile peut constituer une solution de rechange, avec l'accord de l'employeur. Si les employés ne se rendent pas au travail sans motif justificatif, aucun salaire ne leur est dû. L'employeur peut par ailleurs adopter des mesures de droit du personnel (avertissement, procédure disciplinaire, licenciement après un avertissement ou pour justes motifs) si les absences ne devaient pas être considérées comme justifiées.

10. Qu'en est-il du versement du salaire, si les employés ne peuvent se rendre au travail parce que l'offre de transports publics a été réduite?

Conformément à la pratique concernant l'art. 324a CO, qui s'applique également au personnel de la Confédération, l'employeur n'est tenu de verser le salaire que si les raisons qui empêchent l'employé de travailler sont inhérentes à sa situation personnelle. Une réduction de l'offre de transports publics concernant un cercle étendu de personnes, l'empêchement de travailler n'est pas lié à la situation personnelle de l'employé. Selon cette pratique, l'employeur n'est donc pas tenu de lui verser son salaire. Il devrait cependant autoriser le travail à domicile si l'infrastructure nécessaire est disponible et qu'aucune raison importante liée au bon fonctionnement du service ne s'y oppose. Si le travail à domicile n'est pas possible, l'employé doit utiliser son solde horaire (vacances, solde positif de l'horaire mobile, heures supplémentaires, heures d'appoint) ou éventuellement prendre un congé non payé.

11. Quelle est la situation juridique en cas de fermeture d'écoles et de crèches, si des employés doivent rester à la maison pour s'occuper de leurs enfants?

Les écoles et les crèches sont à nouveau ouvertes. Par conséquent, il n'est plus nécessaire de garder les enfants à la maison en raison de la situation particulière. Il n'y a donc pas de droit au maintien du paiement du salaire si les parents décident néanmoins de garder leurs enfants à la maison.

12. L'employeur peut-il ordonner à court terme la prise de vacances ou la compensation de l'horaire mobile?

Vacances: l'employeur doit annoncer au moins trois mois à l'avance à quel moment des vacances pourront être prises. S'il ne respecte pas ce délai, il a besoin de l'accord des employés (art. 329c, al. 2, CO).

Heures supplémentaires/heures d'appoint: faute de solution consensuelle, l'employeur décide du moment de la compensation en respectant l'intérêt des employés (art. 65, al. 4, OPers).

13. Les employés peuvent-ils décider à brève échéance de reporter les vacances qu'ils avaient prévues pour ces prochaines semaines?

Les employés qui ont prévu des vacances et souhaitent les reporter peuvent être autorisés à le faire en accord avec leurs supérieurs hiérarchiques, pour autant que les besoins du service le permettent. Les prescriptions de l'art. 67, al. 3, LPers demeurent applicables (obligation de prendre ses vacances pendant l'année civile en cours et possibilité de les différer à l'année suivante uniquement pour des raisons d'exploitation majeures ou en raison d'un accident ou d'une maladie).

14. L'employeur peut-il interdire les voyages dans des pays à risque? Peut-il ordonner une quarantaine au retour? Le cas échéant, cette absence doit-elle être payée?

L'employeur n'a en principe pas le droit d'interdire certaines destinations pour les voyages effectués à titre privé. Mais il est en son pouvoir de donner des instructions, s'il existe un risque concret et sérieux qu'à son retour de vacances, l'employé ne soit plus en mesure de remplir ses obligations contractuelles. L'employeur peut ainsi interdire à ses employés de se rendre à leur poste de travail, à leur retour de pays à haut risque. Il devra toutefois les payer pendant leur absence forcée.

15. Les employés peuvent-ils être considérés comme fautifs si, malgré les instructions reçues de leur employeur, ils se rendent dans des pays à haut risque de contamination et s'ils contractent le coronavirus?

Pour que la faute soit avérée, il faudrait que l'employeur soit en mesure de prouver que malgré ses propres instructions, les employés se sont exposés à un danger concret et sérieux. Les employés devraient en outre s'être consciemment rendus dans des pays où le risque de contamination était extrêmement élevé. En pareil cas, il serait possible, en cas de faute grave, de réduire ou, dans des cas extrêmes, de supprimer complètement leur droit au salaire (art. 57, al. 3, OPers).

16. Les employés rentrent de vacances. Ils se sont rendus dans un pays à risque selon la liste publiée dans l'annexe à l'ordonnance COVID-19 mesures dans le domaine du transport international de voyageurs⁶ et doivent donc se mettre en quarantaine. Continuent-ils à recevoir leur salaire pendant cette quarantaine?

Si des employés doivent se mettre en quarantaine parce qu'ils ont passé des vacances dans un État ou une zone présentant un risque élevé d'infection au coronavirus (art. 2 de l'ordonnance COVID-19 mesures dans le domaine du transport international de voyageurs), ils sont responsables de leur absence. Selon cette pratique, l'employeur n'est pas tenu de leur verser leur salaire. Il devrait cependant autoriser le travail à domicile si l'infrastructure nécessaire est disponible et qu'aucune raison importante liée au bon fonctionnement du service ne s'y oppose. Si le travail à domicile n'est pas possible, les employés en quarantaine doivent utiliser leur solde horaire (vacances, solde positif de l'horaire mobile,

⁶ Ordonnance sur les mesures destinées à lutter contre le coronavirus (COVID-19) dans le domaine du transport international de voyageurs: RS 818.101.27

Formatiert: Absatz-Standardschriftart, Schriftart: 9 Pt., Deutsch (Schweiz)

Formatiert: Absatz-Standardschriftart, Schriftart: 9 Pt., Nicht Fett, Deutsch (Schweiz)

heures supplémentaires, heures d'appoint) ou éventuellement prendre un congé non payé. Par contre, si le lieu de vacances est ajouté à la liste des pays à risque après le départ des employés, ces derniers ont le droit au maintien du versement de leur salaire pendant la quarantaine, même s'ils ne peuvent pas accomplir leur travail à domicile.

46-17. Les employés ne peuvent pas reprendre le travail, car leur lieu de vacances a été mis en quarantaine. Continuent-ils de recevoir leur salaire pendant cette période de quarantaine?

Conformément à la pratique concernant l'art. 324a CO, qui s'applique également au personnel de la Confédération, l'employeur n'est tenu de verser le salaire que si les raisons qui empêchent l'employé de travailler sont inhérentes à sa situation personnelle. La quarantaine concernant un lieu complet de vacances et par conséquent un cercle étendu de personnes, l'empêchement de travailler n'est pas lié à la situation personnelle de l'employé. Selon cette pratique, l'employeur n'est donc pas tenu de lui verser son salaire. Il devrait cependant autoriser le travail à domicile si l'infrastructure nécessaire est disponible et qu'aucune raison importante liée au bon fonctionnement du service ne s'y oppose. Si le travail à domicile n'est pas possible, l'employé doit utiliser son solde horaire (vacances, solde positif de l'horaire mobile, heures supplémentaires, heures d'appoint) ou éventuellement prendre un congé non payé.

47-18. L'employé ne peut pas reprendre le travail car le lieu où il se trouve en voyage de service a été mis en quarantaine. Continue-t-il de recevoir son salaire et à bénéficier du remboursement de ses frais pendant cette période de quarantaine?

La pratique pour les voyages de service n'est pas la même que pour les voyages privés en ce qui concerne l'évaluation du droit au salaire en cas d'empêchement de travailler en raison d'une mise en quarantaine. Le risque est attribué à l'employeur, même si l'employé est empêché de travailler pour des raisons qui ne sont pas inhérentes à sa situation personnelle. L'employé continue donc de recevoir son salaire et de bénéficier du remboursement de ses frais (hébergement, repas, transports, etc.). Si l'employé dispose de l'infrastructure nécessaire pour remplir ses tâches, l'employeur peut lui demander de travailler depuis son lieu de quarantaine.

48-19. L'employé ne peut plus se rendre sur son lieu de travail car les autorités sanitaires cantonales l'ont mis en quarantaine après un contact avec une personne atteinte du coronavirus. Continue-t-il de recevoir son salaire pendant cette période de quarantaine?

Conformément à la pratique concernant l'art. 324a CO, qui s'applique également au personnel de la Confédération, l'employeur n'est tenu de verser le salaire que si les raisons qui empêchent l'employé de travailler sont inhérentes à sa situation personnelle. Dans ce cas, les raisons qui empêchent l'employé de travailler sont inhérentes à sa situation personnelle, puisqu'il a été personnellement mis en quarantaine. L'employeur doit donc continuer à lui verser son salaire, si l'exécution du travail à domicile n'est pas possible. Ce n'est pas le cas lorsque les autorités sanitaires donnent des ordres généraux à un groupe indéfini de personnes. Dans cette situation, l'employeur n'est pas tenu de verser le salaire. Pour que l'employé puisse en toutes circonstances continuer à recevoir son salaire, le travail à domicile est recommandé, dans la mesure où les tâches le permettent et l'infrastructure nécessaire est disponible. S'il ne peut pas travailler à domicile et que l'employeur n'est pas tenu de lui verser son salaire, l'employé doit utiliser son solde horaire (vacances, solde positif de l'horaire mobile, heures supplémentaires, heures d'appoint) ou éventuellement prendre un congé non payé pour compenser sa période d'absence.

19-20. Les employés qui sont mis en quarantaine à la suite d'une notification de l'application SwissCovid ont-ils droit au maintien du paiement de leur salaire ?

Si la quarantaine est ordonnée par l'autorité sanitaire cantonale, les employés ont droit à la poursuite du versement de leur salaire si le travail à domicile n'est pas possible (cf. question 18). Si, en revanche, les employés entrent volontairement en quarantaine et que le travail à domicile n'est pas possible, ils doivent utiliser leur solde horaire (vacances, solde positif de l'horaire mobile, heures supplémentaires, heures d'appoint) ou éventuellement prendre un congé non payé pour compenser leur période d'absence.

20-21. L'autorisation des vacances peut-elle être révoquée, si ces dernières ont déjà été réservées? L'employeur est-il tenu en pareil cas de réparer le dommage causé?

Si des circonstances urgentes ou imprévues exigent que des employés restent à leur poste de travail, l'autorisation de vacances déjà accordée pourra être révoquée. L'employeur ne devrait cependant faire valoir ce droit qu'avec beaucoup de retenue. Il est tenu de rembourser l'ensemble des coûts dus aux vacances déjà réservées, sur présentation des justificatifs (art. 329c CO).

24-22. Les employés doivent-ils prendre des vacances, leur solde horaire positif ou un congé non payé s'ils restent à la maison pour soigner ou prendre en charge des proches?

Normalement, les employés ont droit à trois jours au maximum de congé payé pour les premiers soins d'urgence et pour l'organisation des soins ultérieurs à donner à un membre de la famille ou au partenaire (art. 40, al. 3, let. c, O-OPers). Si, dans ces cas-là, les employés ne trouvent pas une autre solution pour soigner leurs proches, ils doivent être autorisés à travailler à domicile, pour autant qu'ils disposent de l'infrastructure nécessaire et qu'aucune raison importante liée au bon fonctionnement du service ne s'y oppose. S'ils ne peuvent pas travailler à domicile, ils doivent utiliser leurs vacances et soldes positifs de l'horaire mobile ou éventuellement prendre un congé non payé pour compenser la période d'absence.

22-23. Qui répond du dommage subi par les employés ayant reçu des ordres de service dans des situations extraordinaires ou particulières?

Frais: les frais déboursés par le personnel dans l'exercice de son activité professionnelle lui sont remboursés (art. 72 OPers, art. 41 ss, O-OPers).

Dommage consécutif à un rappel pendant les vacances: lors de situations extraordinaires ou particulières, l'employeur peut exiger de l'employé qu'il interrompe ses vacances. Il répond toutefois du dommage ainsi causé, selon les critères énoncés à l'art. 3 LRCF⁷ (causalité, caractère abusif).

Autres dommages: l'employeur répond du dommage qu'il cause sans droit à l'employé dans l'exercice de ses fonctions (art. 3 LRCF).

23-24. Comment se présente la situation juridique si des employés ont été en contact avec des porteurs de virus, sans qu'on sache s'ils contracteront le coronavirus. L'employeur peut-il les obliger à rester à la maison et dans ce cas, qu'en est-il du maintien du salaire?

⁷ Loi sur la responsabilité (LRCF; RS 170.32)

L'employeur peut obliger les employés à rester à la maison, au nom de son devoir d'assistance. Le cas échéant, il reste tenu de payer leur salaire (art. 321 d et 324, al. 1, CO).

24-25. Les employés atteints du coronavirus doivent-ils fournir un certificat médical?

Lorsqu'une absence pour cause de maladie ou d'accident dure plus de cinq jours ouvrés, un certificat médical doit être fourni à l'autorité compétente (art. 61, al. 2, O-OPers). Les cas d'infection par le coronavirus ne font pas exception à la règle. Le Département fédéral des finances a décidé de prolonger de 5 à 10 jours ouvrés le délai pour présenter un certificat médical en cas d'absence, en vertu de l'art. 61, al. 2^{bis}, O-OPers. Cette mesure en rapport avec la propagation du coronavirus est en vigueur du 6 mars au 30 juin 2020. Le prolongement du délai est valable même si l'absence est due à d'autres maladies.

25-26. L'employeur peut-il exiger des employés infectés par le coronavirus qu'ils le lui annoncent?

Le certificat médical ne contient pas de diagnostic, mais seulement la durée de l'incapacité de travail probable. Les employés peuvent indiquer en principe volontairement le motif de l'absence (p. ex. coronavirus). Si le fait de ne pas communiquer le motif de l'absence entraîne un risque important que d'autres employés soient infectés, la personne malade du coronavirus doit informer son employeur de l'infection en vertu de son devoir de fidélité.

27. 26.—L'employeur doit-il verser une indemnité à ses employés pour le travail à domicile effectué durant la période du coronavirus?

Le travail à domicile effectué durant la période du coronavirus est temporaire et d'une durée relativement courte. C'est pourquoi les frais ne sont en principe pas dédommagés. Aucune indemnité n'est par exemple versée pour l'utilisation de l'infrastructure privée ou l'achat d'une chaise de bureau. L'employeur doit toutefois mettre à la disposition des employés les outils de travail nécessaires (p. ex. ordinateur portable, matériel de bureau).

28. Est-ce que l'employeur doit indemniser ses employés en voyage de service pour les coûts relatifs aux masques qui doivent être portés dans les transports publics? Doit-il indemniser ses employés pour l'achat des masques nécessaires pour les déplacements entre le domicile et le lieu de travail?

L'employeur rembourse au travailleur tous les frais imposés par l'exécution du travail (art. 327a, al. 1, CO). Il doit donc prendre en charge les frais occasionnés à l'employé en voyage de service (cf. aussi art. 41 O-OPers). Les coûts relatifs à l'achat d'un masque font partie des frais nécessaires si le voyage de service est effectué en transports publics. Mais l'employeur peut aussi fournir lui-même les masques gratuitement à ses employés. En revanche, les déplacements entre le domicile et le lieu de travail et tous les coûts qui en découlent sont à la charge des employés. Ces derniers n'ont donc pas droit à une indemnité pour l'achat des masques qu'ils doivent porter pour se rendre à leur travail. L'employeur n'est quant à lui pas obligé de remettre des masques gratuitement à ses employés.

Formatiert: Einzug: Hängend: 0.75 cm, Nummerierte Liste + Ebene: 1 + Nummerierungsformatvorlage: 1, 2, 3, ... + Beginnen bei: 1 + Ausrichtung: Links + Ausgerichtet an: 0.75 cm + Einzug bei: 0.75 cm, Tabstopps: 1.75 cm, Links