

Maîtriser les nouvelles règles de la négociation collective

Anja Johansson

Maître de conférences à l'Institut du Travail
Université de Strasbourg

12 mai 2009

1. *Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives*
2. *Les règles de validité des accords collectifs négociés avec les organisations syndicales représentatives*
3. *Les accords collectifs négociés dans l'entreprise avec le délégué syndical*
4. *Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical*

1. Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- Négociation et conclusion d'accords collectifs avec une ou des **organisations syndicales** de salariés ***représentatives***.
- **Modification** des règles relatives à la représentativité syndicale **par la loi du 20 août 2008**.

*Les acteurs de la négociation collective côté salariés :
les organisations syndicales représentatives*

► **Règles antérieures à la loi du 20 août 2008**

- **Organisations syndicales *présumées représentatives***
de manière irréfutable :
- organisations syndicales de salariés représentatives au plan **national** :
CGT, CFDT, CGT-FO, CFTC,
CFE-CGC (présumée représentative uniquement pour les cadres)
- syndicats qui sont **affiliés** à ces organisations.

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- **Organisations syndicales** ayant ***prouvé leur représentativité*** dans le champ d'application de l'accord :
 - Critères énoncés par la **loi** :
 - ✧ indépendance (à l'égard de l'employeur)
 - ✧ effectifs
 - ✧ cotisations
 - ✧ expérience et ancienneté
 - ✧ attitude patriotique pendant l'occupation.
 - Quelques précisions apportées par la **jurisprudence** :
 - ✧ Appréciation de :
 - l'influence
 - l'activité réelle
 - l'audience.
 - ✧ Critères *non* cumulatifs.

*Les acteurs de la négociation collective côté salariés :
les organisations syndicales représentatives*

► **Nouvelles règles issues de la loi du 20 août 2008**

- **Disparition** de la **présomption** irréfragable de représentativité.
- Détermination de la **représentativité** des organisations syndicales :
 - Critères de représentativité énoncés par la loi :
 - ✧ le respect des **valeurs républicaines**
 - ✧ l'indépendance
 - ✧ la **transparence financière**
 - ✧ une ancienneté minimale de **2 ans** dans le champ professionnel et géographique couvrant le niveau de négociation
 - ✧ l'**audience** établi selon les niveaux de négociation (*voir ci-après*)
 - ✧ l'influence, prioritairement caractérisée par l'activité et l'expérience
 - ✧ les effectifs d'adhérents et les cotisations.
 - La loi précise que les critères sont **cumulatifs**.

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- Précisions relatives au critère de l'**audience** selon les niveaux de négociation
- Exigence d'**audience** au niveau de l'**entreprise** ou de l'**établissement** :
 - ✧ Avoir recueilli au moins **10 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des **dernières élections** des **titulaires** au **comité d'entreprise (CE)** ou de la **délégation unique du personnel (DUP)** ou, à défaut, des **délégués du personnel (DP)** *quel que soit le nombre de votants.*

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- Exigence d'**audience** au niveau de la **branche** professionnelle :
 - ✧ Avoir recueilli au moins **8 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des **dernières élections** des **titulaires** aux **CE** ou de la **DUP** ou, à défaut, des **DP**, *quel que soit le nombre de votants*, **additionnés au niveau de la branche.**
 - ✧ La **mesure** de l'audience s'effectue **tous les 4 ans.**
 - ✧ Concernant les **branches** dans lesquelles **plus de la moitié des salariés** sont employés dans des entreprises où, en raison de leur taille, ne sont **pas organisées d'élections professionnelles permettant d'y mesurer l'audience** des organisations syndicales, interviendra une **loi suivant les résultats d'une négociation nationale interprofessionnelle**, aboutissant au plus tard le 30 juin 2009, sur les moyens de renforcer l'effectivité de la représentation collective du personnel dans les petites entreprises et d'y mesurer l'audience des organisations syndicales.

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- Exigence d'**audience** au niveau **national** et **interprofessionnel** :
 - ✧ Avoir recueilli au moins **8 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour des dernières élections des titulaires au CE** ou de la **DUP** ou, à défaut, des **DP**, *quel que soit le nombre de votants*, **additionnés au niveau de la branche.**
 - ✧ Sont également pris en compte les **résultats de la mesure de l'audience** effectuée dans les **branches** dans lesquelles **plus de la moitié des salariés** sont employés dans des entreprises où, en raison de leur taille, ne sont **pas organisées d'élections professionnelles permettant d'y mesurer l'audience** (en application d'une loi à intervenir), s'ils sont disponibles.
 - ✧ La **mesure** de l'audience s'effectue **tous les 4 ans.**

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- Exigences, selon les niveau de négociation,
pour être considéré comme **représentatif** :
- **Représentativité** syndicale au niveau de l'**entreprise**
et de l'**établissement** :
 - ✧ Satisfaire aux **critères** cumulatifs
notamment à l'exigence d'**audience** d'au moins **10 %**
- **Représentativité** syndicale au niveau du **groupe** :
 - ✧ Satisfaire aux **critères** cumulatifs
notamment à l'exigence d'**audience** d'au moins **10 %**
calculée par **addition de l'ensemble des suffrages**
obtenus dans les **entreprises** ou **établissements concernés**.

Les acteurs de la négociation collective côté salariés : les organisations syndicales représentatives

- **Représentativité** syndicale au niveau de la **branche** professionnelle :
 - ✧ Satisfaire aux **critères** cumulatifs
notamment à l'exigence d'**audience** d'au moins **8 %**
 - ✧ Disposer d'une **implantation territoriale équilibrée** au sein de la **branche**.
- **Représentativité** syndicale au niveau **national** et **interprofessionnel** :
 - ✧ Satisfaire aux **critères** cumulatifs
notamment à l'exigence d'**audience** d'au moins **8 %**
 - ✧ Être **représentatif** à la fois dans des branches de l'**industrie**,
de la **construction**, du **commerce** et des **services**.

*Les acteurs de la négociation collective côté salariés :
les organisations syndicales représentatives*

► **Des dispositions transitoires sont applicables :**

- au niveau ***national*** et ***interprofessionnel***
et au niveau de la ***branche*** :
- **jusqu'à la première détermination** des organisations syndicales de salariés reconnues **représentatives**, en vertu des règles issues de la loi du 20 août 2008 (au plus tard 5 ans après la publication de cette loi)
- au niveau de l'***entreprise*** ou l'***établissement*** :
- **jusqu'aux résultats des premières élections professionnelles** pour lesquelles la date fixée pour la **1^{re} réunion** de la **négociation du protocole d'accord préélectoral** est **postérieure à la publication de la loi** du 20 août 2008.

2. Les règles de validité des accords collectifs négociés avec les organisations syndicales représentatives

▼ Règles de validité tenant à la négociation

- Un accord collectif ne peut être conclu sans que **l'ensemble des organisations syndicales représentatives** aient été **invitées** à sa négociation.
- Organisations syndicales considérées comme **représentatives** selon les **anciennes règles (période transitoire)** ou les **nouvelles règles**.
- La **nullité** d'un accord collectif est encourue :
 - lorsque toutes les organisations syndicales représentatives n'ont pas été convoquées à sa négociation
 - ou si l'existence de négociations séparées est établie
 - ou si toutes les organisations syndicales n'ont pas été mises à même de discuter les termes du projet soumis à la signature.

*Les règles de validité des accords collectifs négociés
avec les organisations syndicales représentatives*

▼ **Règles de validité tenant à la conclusion**

▶ **Règles antérieures à la loi du 20 août 2008**

- La validité d'un accord collectif est subordonnée :
 - **soit** à l'existence d'une « majorité » d'engagement
 - **soit** à l'absence d'une opposition majoritaire.

▶ **Règles issues de la loi du 20 août 2008**

- La validité d'un accord collectif est subordonnée :
 - à l'existence d'une « majorité » d'engagement
 - **et** à l'absence d'une opposition majoritaire.

*Les règles de validité des accords collectifs négociés
avec les organisations syndicales représentatives*

► **Les nouvelles règles de validité des accords collectifs**

- Conditions de validité d'un accord collectif d'**entreprise** :
 - **Signature** par une ou plusieurs organisations syndicales **représentatives** ayant recueilli **au moins 30 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des **dernières élections** des **titulaires** au **CE** ou de la **DUP** ou, à défaut, des **DP**, *quel que soit le nombre de votants*
 - **et absence d'opposition** d'une ou de plusieurs organisations syndicales représentatives ayant recueilli la **majorité** des suffrages exprimés à ces mêmes élections, *quel que soit le nombre de votants.*
- ✧ L'**opposition** est exprimée dans un délai de **8 jours** à compter de la date de notification de cet accord.

Les règles de validité des accords collectifs négociés avec les organisations syndicales représentatives

- Conditions de validité d'un accord collectif de **groupe**
- **Signature** par une ou plusieurs organisations syndicales **représentatives** ayant recueilli ***dans les entreprises comprises dans le périmètre de cet accord*** au moins **30 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des **dernières élections** des **titulaires** au **CE** ou de la **DUP** ou, à défaut, des **DP**, *quel que soit le nombre de votants*
- **et absence d'opposition** d'une ou de plusieurs organisations syndicales représentatives ayant recueilli ***dans le même périmètre*** la **majorité** des suffrages exprimés à ces mêmes élections, *quel que soit le nombre de votants.*
- ✧ L'**opposition** est exprimée dans un délai de **8 jours** à compter de la date de notification de cet accord.

Les règles de validité des accords collectifs négociés avec les organisations syndicales représentatives

- Conditions de validité d'un accord collectif **interprofessionnel**, **professionnel** ou de **branche** :
- **Signature** par une ou plusieurs organisations syndicales **représentatives** ayant recueilli, aux élections prises en compte pour la mesure de l'audience, **au moins 30 %** des suffrages exprimés **en faveur** d'organisations reconnues **représentatives** à ce niveau, *quel que soit le nombre de votants*
- **et absence d'opposition** d'une ou plusieurs organisations syndicales **représentatives** ayant recueilli la **majorité** des suffrages exprimés **en faveur** des mêmes organisations à ces mêmes élections (ou, le cas échéant, dans le cadre de la même mesure d'audience), *quel que soit le nombre de votants*.
- ✧ L'**opposition** est exprimée dans un délai de **15 jours** à compter de la date de notification de cet accord.

*Les règles de validité des accords collectifs négociés
avec les organisations syndicales représentatives*

► **Dispositions transitoires**

- Les **règles de validité antérieures** restent applicables à la conclusion d'**accords interprofessionnels, professionnels** ou de **branche** :
- **jusqu'à la détermination des organisations représentatives** dans les branches et au niveau interprofessionnel en application de la loi du 20 août 2008 (au plus tard 5 ans après la publication de cette loi).
- Les **nouvelles règles de validité des accords d'entreprise** issues de la **loi du 20 août 2008** s'appliquent :
- **à compter du 1^{er} janvier 2009.**

3. Les accords collectifs négociés dans l'entreprise avec le délégué syndical

- Doivent être **appelées à la négociation** des accords collectifs d'**entreprise** :
- **Toutes les organisations syndicales représentatives** qui ont un **délégué syndical (DS)** dans l'entreprise.
- Organisations syndicales considérées comme **représentatives** selon les **anciennes règles (période transitoire)** ou les **nouvelles règles**.
- **DS désigné** en vertu des **anciennes règles (période transitoire)** ou les **nouvelles règles**.
- **Période transitoire** pendant laquelle continuent à s'appliquer les **anciennes règles** :
Jusqu'au résultats des premières élections professionnelles pour lesquelles la date fixée pour la **1^{re} réunion** de la **négociation du protocole d'accord préélectoral** est **postérieure à la publication de la loi** du 20 août 2008.

*Les accords collectifs négociés dans l'entreprise
avec le délégué syndical*

► **Nouvelles règles issues de la loi du 20 août 2008**

- Exigences concernant l'**organisation syndicale qui désigne** le DS:
 - l'organisation est **représentative dans l'entreprise ou l'établissement**
 - l'organisation constitue une **section syndicale** ;
ce qui est possible dès qu'elle a **plusieurs adhérents** dans l'entreprise ou l'établissement.

Les accords collectifs négociés dans l'entreprise avec le délégué syndical

- Exigences nouvelles concernant la **personne désignée** en tant que DS:
- **En principe** le DS est **choisi parmi les candidats** aux élections professionnelles qui ont recueilli **au moins 10 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des dernières élections au **CE ou** de la **DUP ou** des DP *quel que soit le nombre de votants.*
- **À défaut**, c'est-à-dire s'il ne reste dans l'entreprise ou l'établissement plus **aucun candidat** aux élections professionnelles ayant recueilli **au moins 10 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** de ces élections,
 - ✧ le DS est **choisi parmi les autres candidats**
 - ✧ ou, à défaut, **parmi ses adhérents** au sein de l'entreprise ou de l'établissement.

Les accords collectifs négociés dans l'entreprise avec le délégué syndical

- ⇒ Par conséquent, pour conclure un **accord collectif d'entreprise valable**, il faut :
- une ou des **organisation(s) syndicale(s) représentative(s)** ayant, **chacune**, recueilli au moins **10 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des dernières élections des **titulaires** au **CE** ou de la **DUP** ou, **à défaut**, des **DP**
(donc CE/DUP ou, seulement subsidiairement, DP ; titulaires, pas suppléants)
 - la signature par le(s) DS d'**organisation(s) syndicale(s) représentative(s)** ayant recueilli, **seule ou ensemble**, au moins **30 %** des suffrages exprimés à ces mêmes élections.
 - ce(s) DS ayant, **chacun**, recueilli au moins **10 %** des suffrages exprimés au **1^{er} tour** des dernières élections au **CE ou** de la **DUP ou** des **DP**
(donc soit CE/DUP, soit DP, au choix ; titulaires ou suppléants au choix).

4. Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

► Règles antérieures à la loi du 20 août 2008

Applicables jusqu'au 31 décembre 2009.

Au-delà de cette date, les conventions de branche ou accords professionnels (*voir ci-dessous*) continuent de produire leurs effets pour toutes les entreprises comprises dans leur champ, quel que soit leur effectif.

- Possibilité de négocier et de conclure des accords collectifs avec des **acteurs autres qu'un délégué syndical**.
- **Condition préalable** : existence d'une **convention de branche** ou un **accord professionnel étendu** qui :
 - prévoit ce mode de négociation et de conclusion d'accords collectifs et
 - détermine les thèmes ouverts à cette négociation, ses conditions et modalités.

Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

- Dans des entreprises **sans délégué syndical** mais **avec des représentants élus** du personnel.
 - Possible négociation et conclusion d'accords :
 - ✧ par les **représentants élus** du **CE** ou, à défaut, les **DP**.
 - Validité en tant qu'accords collectifs :
 - ✧ après **approbation par une commission paritaire nationale de branche**.
- Dans des entreprises **sans délégué syndical** et **sans représentants élus** du personnel (procès-verbal de carence).
 - Possible négociation et conclusion d'accords :
 - ✧ par un ou plusieurs **salariés mandatés** pour une négociation déterminée par un ou plusieurs syndicats **représentatifs** sur le plan **national**.
 - Validité en tant qu'accords collectifs :
 - ✧ après **approbation par les salariés** à la **majorité** des suffrages exprimés.

Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

► **Règles issues de la loi du 20 août 2008**

Applicables à compter du 1^{er} janvier 2010 pour toutes les entreprises qui ne relèvent pas d'une convention de branche ou d'un accord professionnel (*voir ci-dessus n°23*)

- Possibilité de négocier et de conclure des accords collectifs avec des **acteurs autres qu'un délégué syndical**.
- **Suppression de la condition préalable** relative à l'existence d'une convention de branche ou un accord professionnel étendu prévoyant ce mode de négociation et de conclusion d'accords collectifs et déterminant les thèmes, conditions et modalités.
- Les thèmes ouverts à cette négociation, ses conditions et modalités sont **précisés par la loi**.

Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

- Dans des entreprises **sans délégué syndical** mais **avec des représentants élus** du personnel.
- Possible négociation et conclusion d'accords :
 - ✧ par les **représentants élus** du **CE** ou de la **DUP** ou, à défaut, par les **DP**
 - ✧ dans les entreprises de **moins de 200 salariés**
 - ✧ **sur des mesures dont la mise en œuvre est subordonnée par la loi à un accord collectif**
(à l'exception des accords collectifs de méthode dérogatoires en matière d'information et consultation du CE en cas de licenciement économique).
- Conditions de **validité** en tant qu'accords collectifs :
 - ✧ conclusion par des élus **titulaires représentant la majorité** des suffrages exprimés lors des **dernières élections** professionnelles
 - ✧ **et approbation par la commission paritaire de branche.**

Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

- Dans des entreprises **sans délégué syndical** et **sans représentants élus** du personnel (procès-verbal de carence).
 - Possible négociation et conclusion d'accords :
 - ✧ par un ou plusieurs **salariés** expressément **mandatés** par un ou plusieurs syndicats **représentatifs** dans la **branche** (une même organisation syndicale ne peut mandater qu'un seul salarié)
 - ✧ **sur des mesures dont la mise en œuvre est subordonnée par la loi à un accord collectif** (à l'exception des accords collectifs de méthode dérogatoires en matière d'information et consultation du CE en cas de licenciement économique).
 - Conditions de **validité** en tant qu'accords collectifs :
 - ✧ **approbation par les salariés à la majorité** des suffrages exprimés.

Les accords collectifs négociés dans des entreprises sans délégué syndical

▼ **Dans des entreprises sans délégué syndical et en l'absence de possibilité de négociation et de conclusion avec des représentants élus ou avec un salarié mandaté** (règles applicable immédiatement)

- Possible négociation et conclusion d'accords :
 - ✧ par le **représentant de la section syndicale (RSS)** désigné par une organisation syndicale, **non représentative** dans l'entreprise, mais **affiliée** à une organisation syndicale **représentative** au niveau national et interprofessionnel
 - ✧ sur **mandatement** par son organisation syndicale.
- Condition de **validité** en tant qu'accord collectif en cas de carence au 1^{er} tour des élections professionnelles :
 - ✧ **approbation par les salariés à la majorité** des suffrages exprimés.

→ **Dernière minute : Loi du 12 mai 2009 :**

Jusqu'aux résultats des premières élections professionnelles dans l'entreprise ou l'établissement, pour lesquelles la date fixée pour la **1^{re} réunion** de la négociation du **protocole d'accord préélectoral** est **postérieure au 21 août 2008**,

en cas de **carence** au **1^{er} tour** des élections professionnelles ou d'**absence de dépouillement** du **1^{er} tour** des élections professionnelles,

la **validité** de l'**accord d'entreprise** ou d'établissement négocié et conclu avec un ou plusieurs délégués syndicaux est subordonnée à son **approbation par les salariés** à la **majorité** des suffrages exprimés.