Revue de droit comparé du travail et de la sécurité sociale

2 | 2021

La créativité du juge à l'épreuve des nouveaux problèmes de santé au travail

Introduction

Allison Fiorentino

Édition électronique

URL : <https://journals.openedition.org/rdctss/474>

DOI : 10.4000/rdctss.474

ISSN : 2262-9815

Éditeur

Centre de droit comparé du travail et de la sécurité sociale

Édition imprimée

Date de publication : 1 juin 2021

Pagination : 6-7

ISSN : 2117-4350

Référence électronique

Allison Fiorentino, « Introduction », *Revue de droit comparé du travail et de la sécurité sociale* [En ligne], 2 | 2021, mis en ligne le 01 juin 2021, consulté le 09 juin 2022. URL : <http://journals.openedition.org/rdctss/474> ; DOI : <https://doi.org/10.4000/rdctss.474>

La *Revue de droit comparé du travail et de la sécurité sociale* est mise à disposition selon les termes de la Licence Creative Commons Attribution - Pas d'Utilisation Commerciale - Pas de Modification 4.0 International.

ALLISON FIORENTINO

Maître de conférences à l'Université de Rouen, Centre Universitaire Rouennais d'Etudes Juridiques (CUREJ, EA 4703)

Ne peut-on voir dans le juge que le gardien de la règle de droit ? Une réponse négative s'impose. Divers exemples dans des systèmes juridiques étrangers prouvent que le juge a su faire preuve de créativité prétorienne pour non seulement adapter les règles juridiques à un environnement de travail en constante mutation, mais encore pour créer des mesures protégeant davantage le salarié. La santé au travail est en ce sens un domaine particulièrement représentatif. Le juge a su faire preuve d'inventivité pour garantir au salarié un environnement de travail plus sûr.

Marqué par la flexibilité, le droit brésilien relatif à la résiliation des contrats de travail entre parfois en conflit avec l'interdiction des discriminations. Les tribunaux du travail ont élaboré des solutions créatives pour résoudre cette tension. Ainsi, en cas de licenciement de travailleurs vivant avec le VIH - SIDA, la jurisprudence brésilienne a développé le critère de présomption de pratique discriminatoire, impliquant l'inversion de la charge de la preuve. Cette jurisprudence protectrice s'est étendue aux salariés souffrant de cancers, notamment de cancers du sein.

Très innovante également est la jurisprudence française. En effet, la Cour de cassation a permis aux travailleurs exposés à l'amiante d'être indemnisés de l'anxiété ressentie face au risque de développer, à tout instant, une maladie liée à l'amiante. Cette jurisprudence a rencontré un tel succès qu'elle a été étendue aux travailleurs exposés à d'autres substances nocives.

Enfin, les tribunaux espagnols ont devancé la loi afin d'assurer la protection sociale du travailleur qui se suicide. La jurisprudence a connu une évolution dont l'aboutissement fut la reconnaissance du suicide comme un accident ayant potentiellement une origine professionnelle. Cette jurisprudence fut innovante, au point de conduire les autorités publiques à adopter certaines règles afin d'harmoniser le droit positif avec la jurisprudence.

Ces trois exemples en droits français, brésilien et espagnol, illustrent la capacité créatrice du juge. Toutefois, l'une des questions qui n'est pas souvent abordée est celle des sources d'inspiration des tribunaux. Ceux-ci sont composés de juristes qui, bien que maîtrisant minutieusement les règles de droit, ont besoin d'un regard extérieur pour comprendre l'intérêt d'un revirement jurisprudentiel. Le présent dossier comporte, à cet égard, une contribution pertinente sur les jurisprudences françaises et japonaises relatives au suicide lié au travail. Cet article s'intéresse aux « lanceurs d'alerte » qui ont servi de sources d'inspiration au juge.

Toutefois, certains juges se sont bridés dans leur pouvoir créateur. L'exemple anglais est pertinent à cet égard. La détérioration de la santé mentale au travail est un problème reconnu par la jurisprudence britannique. Pour autant le juge s'est efforcé non pas de créer des normes spécifiques à cette situation mais plutôt d'adapter les standards du droit commun des contrats. Il en résulte que le droit jurisprudentiel en la matière pose un certain nombre de conditions que doit remplir le salarié avant de pouvoir être indemnisé. Le juge britannique a eu à cœur d'adopter des décisions qui ménagent les deux parties au contrat de travail.

Le présent dossier comporte les contributions suivantes :

- Les articles des professeurs Ana Virginia Moreira Gomes et André Luiz Sienkiewicz Machado sur le droit brésilien, Joël Colonna et Virginie Renaux-Personnic sur le droit français, Juan José Fernández Domínguez et Roberto Fernández Fernández sur le droit espagnol. Ces trois premiers travaux mettent en lumière la créativité prétorienne.
- L'article d'Adrienne Sala illustrera les sources d'inspiration jurisprudentielle en droit comparé français et japonais.
- L'article d'Allison Fiorentino donnera un exemple d'autolimitation par le juge dans sa démarche créatrice au travers de la jurisprudence anglaise relative à la santé mentale du salarié en droit britannique.