

Table des matières

Remerciement.....	5
Préface.....	7

PARTIE 1 Les clauses de non-concurrence en droit du travail

Chapitre 1 Introduction

Question 1

La liberté de concurrence est-elle un droit fondamental susceptible d'être réglementé en droit du travail ?.....	15
---	----

Question 2

Quels sont les règles et principes applicables au cours de la relation de travail ?.....	17
A. Principe.....	17
B. Interdiction de concurrence déloyale	17
C. Interdiction de concurrence loyale.....	18
D. Incidence de la notification d'un préavis ou de la suspension du contrat de travail sur l'interdiction de faire concurrence à l'employeur.....	19
E. Particularité en cas de travail à temps partiel.....	19

F. Conséquences d'une activité concurrentielle au cours de la relation de travail.....	20
Question 2.A. – La préparation d'activité concurrente est-elle également interdite ?.....	21
Question 2.B. – Qu'en est-il des clauses d'exclusivité ? L'employeur peut-il interdire à son travailleur d'exercer quelconque activité en dehors de ses heures de travail ?.....	24

Question 3

Quels sont les règles et principes applicables après la fin de la relation de travail ?.....	29
---	-----------

Chapitre 2

**Définition et champ d'application
des clauses de non-concurrence**

Question 4

Quelle est la définition d'une clause de non-concurrence ?.....	35
--	-----------

Question 5

Dans quels cas la clause de non-concurrence dite « dérogatoire » peut être conclue ?.....	37
A. Condition de souscription matérielle.....	38
B. Condition de souscription personnelle.....	39

Question 6

Dans quels cas la clause de non-concurrence du représentant de commerce peut-elle être conclue ?.....	41
--	-----------

Chapitre 3

Conditions de forme à respecter

Question 7

La clause de non-concurrence doit-elle être conclue au plus tard au moment où le travailleur entre en service ?	45
--	----

Question 8

Quelles sont les conditions de forme à respecter lors de la rédaction d'une clause de non-concurrence ?	47
---	----

Question 9

Dans quelle langue la clause doit-elle être rédigée ?	51
--	----

Chapitre 4

Conditions d'existence de la clause de non-concurrence

Question 10

Quelles sont les conditions d'existence de la clause ordinaire de non-concurrence ?	57
--	----

- | | |
|--|----|
| A. Le travailleur doit avoir acquis des connaissances particulières à l'entreprise | 57 |
| B. Le travailleur doit avoir la possibilité de porter préjudice à l'employeur | 60 |

Question 11

Quelles sont les conditions d'existence de la clause dérogatoire de non-concurrence ?	63
--	----

Question 12

Quelles sont les conditions d'existence de la clause de non-concurrence du représentant de commerce ?	65
--	----

Chapitre 5

Conditions de validité de la clause de non-concurrence

Question 13

La rémunération du travailleur doit-elle atteindre un certain seuil pour pouvoir valablement introduire une clause de non-concurrence dans le contrat de travail ?

- | | |
|--|----|
| Question 13.A. Quelle est la nature de cette condition ?..... | 69 |
| Question 13.B. Quels sont les seuils à respecter ? | 70 |
| Question 13.C. A quel moment cette rémunération est-elle calculée ?..... | 72 |
| Question 13.D. Comment cette rémunération est-elle calculée ?..... | 72 |

Question 14

Quelles activités peuvent être prohibées ?

- | | |
|---|----|
| A. Similarité des activités des employeurs successifs | 76 |
| B. Similarité des fonctions exercées par le travailleur | 77 |

Question 15

Quelle peut être la durée d'application de la clause de non-concurrence ?

- | | |
|---|----|
| A. Clause ordinaire de non-concurrence | 79 |
| B. Clause dérogatoire de non-concurrence | 79 |
| C. Clause de non-concurrence du représentant de commerce..... | 80 |

Question 16

Quelle peut être l'étendue géographique de la clause de non-concurrence ?

- | | |
|---|----|
| A. Clause ordinaire de non-concurrence | 81 |
| B. Clause dérogatoire de non-concurrence | 82 |
| C. Clause de non-concurrence du représentant de commerce..... | 83 |

Question 17**L'employeur doit-il compenser financièrement le travailleur tenu par une clause de non-concurrence ?**..... 81

Question 17.A. Quel est le montant de l'indemnité de non-concurrence ?..... 86

Question 17.B. Comment la rémunération est-elle calculée ?..... 87

Question 17.C. Le travailleur peut-il renoncer à son droit à l'indemnité de non-concurrence ?..... 92

Question 17.D. Dans quel délai (de prescription) le travailleur doit-il agir pour réclamer le paiement de l'indemnité de non-concurrence ?..... 93

Chapitre 6**Conditions d'opposabilité de la clause de non-concurrence****Question 18**

Dans quelles circonstances est-ce que la clause ordinaire de non-concurrence et la clause de non-concurrence du représentant de commerce ne produiront pas leurs effets ?..... 97

A. Durant les six premiers mois à partir du début du contrat..... 98

B. Après les six premiers mois à partir du début du contrat..... 99

Question 19

Dans quelles circonstances est-ce que la clause dérogatoire de non-concurrence ne produira pas ses effets ?..... 103

Chapitre 7

Renonciation à l'application de la clause

Question 20

Si une clause de non-concurrence valablement conclue trouve à s'appliquer, est-il possible de renoncer à son application ? 109

Question 20.A. Dans quel délai la renonciation de l'employeur doit-elle avoir lieu ? 110

Question 20.B. Quels sont les conditions de forme de la renonciation ? 113

Question 20.C. Qui peut renoncer au nom de l'employeur à la clause de non-concurrence ? 115

Chapitre 8

Violation de la clause de non-concurrence

Question 21

Quels sont les droits et recours de l'employeur dont l'ancien travailleur viole la clause de non-concurrence ? 119

Question 21.A. L'employeur peut-il obtenir la cessation de l'activité concurrente (notamment via une procédure en référé) ? 120

Question 21.B. Quelle est l'indemnisation que l'employeur peut obtenir ? 122

1. Clause ordinaire et dérogatoire de non-concurrence 122

2. Clause de non-concurrence du représentant de commerce 123

Question 22

Quel est le délai de prescription pour agir ? 127

Chapitre 9

**Sanction affectant le non-respect
des conditions de la clause
de non-concurrence**

Question 23

**Quelle sanction affecte le non-respect
des conditions de forme ?..... 131**

Question 24

**Quelle sanction affecte le non-respect
des conditions d'existence ? 133**

Question 25

**Quelle sanction affecte le non-respect
des conditions de validité ? 135**

Question 26

**Quelles sanctions affectent le non-respect
des conditions d'opposabilité ? 139**

Question 27

**À quel moment est-ce que le travailleur
peut renoncer à invoquer la nullité de la clause
de non-concurrence ? 141**

Chapitre 10

Questions diverses en matière de clauses de non-concurrence

Question 28

De quelles protections bénéficient l'employeur dont la clause de non-concurrence est nulle ou inopposable ou qui n'a pas pensé à inclure pareille clause de non-concurrence dans le contrat de travail ? 145

Question 29

Les conditions strictes du droit belge constituent-elles des dispositions impératives ou de police ? Ces conditions trouvent-elle à s'appliquer lorsque le contrat de travail est soumis à un droit étranger, mais que le contrat est exécuté en Belgique ? 147

Question 30

La clause de non-concurrence conclue entre le travailleur et l'employeur au profit d'un tiers doit-elle répondre aux prescrits de la Loi du 3 juillet 1978 ? 149

Question 31

La clause de non-concurrence conclue entre un travailleur d'une société-fille et sa société-mère doit-elle répondre aux conditions prévues par le droit du travail alors même que la relation travailleur-société mère n'est pas celle d'un contrat de travail ? 151

Question 32

Est-il possible de conclure une clause de non-concurrence après la rupture du contrat de travail ? Dans quelles conditions ? 153

Question 33

Quel est le sort de la clause de non-concurrence incluse dans le contrat de travail en cas de transfert conventionnel d'entreprise ? 155

Question 34

Une clause de non-concurrence nulle ou à laquelle il a été renoncé continue-t-elle de faire présumer un apport de clientèle dans le chef du représentant de commerce ?..... 157

Question 35

Quel est le traitement fiscal et social de l'indemnité financière payée au travailleur ?..... 159

PARTIE 2

Les clauses de non-concurrence en droit économique

Chapitre 1

Conditions de validité d'une clause de non-concurrence

Question 36

Faut-il également respecter la triple limitation issue de la loi sur le contrat de travail (activités/lieu/durée) en droit économique ? 167

Question 37

Qu'est-ce qu'une clause « proportionnée et poursuivant un but légitime » ? 171

Chapitre 2

Sanction(s) affectant une clause de non-concurrence non-valide

Question 38

**Quelle est la sanction affectant une clause
de non-concurrence non valide ?** 177

Question 39

**Une clause de non-concurrence non valide
sera-t-elle toujours déclarée nulle ?**..... 179

Chapitre 3

Indemnité en cas de violation d'une clause de non-concurrence

Question 40

**Mon cocontractant viole sa clause de non-concurrence,
ai-je droit à une indemnisation ?**..... 185

Question 41

**Faut-il prévoir une indemnité forfaitaire
en cas de violation d'une clause de non-concurrence ?**..... 187

Question 42

**Que se passera-t-il si l'indemnité forfaitaire
prévue est trop basse ou manifestement
déraisonnable ?**..... 191

Chapitre 4

Cas particulier : le droit de la concurrence**Question 43**

Qu'est-ce que le droit de la concurrence ?	197
A. Accords anti-concurrentiels	198
B. Abus de position dominante	199
C. Contrôle des concentrations	200
D. Aides d'état	202
E. Conclusion	202

Question 44

Dans quels instruments se trouvent les règles applicables aux clauses de non-concurrence soumises au droit de la concurrence ?	203
A. Traité.....	204
B. Règlement	204
C. Loi	205
D. Communications et Lignes Directrices.....	205

Question 45

Qu'est-ce qu'un accord horizontal ?	207
A. Accord et pratique concertée	207
B. Concurrents.....	208
C. Horizontal	209
D. Conclusion	210

Question 46

Quelles sont les règles applicables aux clauses de non-concurrence incluses dans des accords horizontaux ?	213
Question 46.A. Quelle est la règle de base ?.....	213
Question 46.B. Existe-t-il des exceptions à cette interdiction de principe ?.....	213

1. Exemptions individuelles	214
2. Exemptions générales	215
3. <i>De minimis</i>	218

Question 47

Qu'est-ce qu'un accord vertical ?	221
A. Accord ou pratique concertée.....	221
B. Chaîne de production ou de distribution.....	222
C. Achat, vente ou revente de certains biens ou services.....	223

Question 48

Comment analyser une clause de non-concurrence contenue dans un accord vertical sous le droit de la concurrence ?	225
--	------------

Question 48.A. Tout d'abord, quelle est la taille des entreprises parties à l'accord ?.....	225
--	-----

Question 48.B. Existe-t-il d'autres exemptions que l'exception <i>de minimis</i> ?.....	228
--	-----

1. Exemptions individuelles.....	228
2. Exemptions générales.....	229
3. Restrictions accessoires et justification objectives.....	232

Chapitre 5

**Cas particulier : cession d'une entreprise
ou d'un fonds de commerce**

Question 49

Pourquoi introduire une clause de non-concurrence dans un contrat de cession d'entreprise ou de fonds de commerce ?..... 237

Question 50

Quelle durée prévoir pour ma clause de non-concurrence ?..... 241

Question 51

Que se passera-t-il si mon contrat de cession ne contient pas de clause de non-concurrence ?..... 245

A. Cession de fonds de commerce..... 245

B. Cession d'entreprise 247

Chapitre 6

**Cas particulier : administrateur
ou gérant de société**

Question 52

Faut-il prévoir une clause de non-concurrence couvrant les activités des administrateurs et gérants durant leur mandat ?..... 251

Question 53

La situation est-elle différente à l'issue de leur mandat ?..... 255

Chapitre 7
**Cas particulier : le contrat
d'agence commerciale**

Question 54

Qu'est-ce qu'un contrat d'agence commerciale ?..... 259

Question 55

**Quelles sont les règles applicables durant le contrat
d'agence commerciale ?..... 263**

Question 56

**Quelles sont les règles applicables à l'issue
du contrat d'agence commerciale ?..... 265**

Modèles 267

Bibliographie 271