

GE_GERICHTE ACJC/1752/2016 vom 19. Januar 2017

GE Cour de justice, 2017-01-19, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ACJC_1752_2016

FR: GE_GERICHTE ACJC/1752/2016 du 19 janvier 2017

IT: GE_GERICHTE ACJC/1752/2016 del 19 gennaio 2017

Erwägungen

E. 1.1

L'appel est recevable contre les jugements de mesures protectrices - qui doivent être considérés comme des décisions provisionnelles au sens de l'art. 308 al. 1 let. b CPC (ATF 137 III 475 consid. 4.1) - dans les causes non patrimoniales ou dont la valeur litigieuse au dernier état des conclusions devant l'autorité inférieure est supérieure à 10'000 fr. (art. 308 al. 2 CPC).

Les jugements de mesures protectrices étant régis par la procédure sommaire selon l'art. 271 CPC, le délai d'introduction de l'appel est de dix jours (art. 314 al. 1 CPC).

E. 1.2

En l'espèce, l'appel a été introduit en temps utile, selon la forme prescrite par la loi (art. 311 al. 1 CPC), et porte sur des conclusions dont la valeur litigieuse, capitalisée selon l'art. 92 al. 2 CPC, est supérieure à 10'000 fr.

Il est donc recevable.

E. 2

Les parties, qui sont de nationalité étrangère, sont domiciliées à Genève. Avec raison, elles ne remettent pas en cause la compétence de la Cour de justice pour connaître du litige (art. 46 et 79 al. 1 LDIP), ni l'application du droit suisse (art. 49 et 83 al. 1 LDIP; art. 4 de la Convention de La Haye du 2 octobre 1973 sur la loi applicable aux obligations alimentaires [RS 0.211.213.01]).

E. 3

La Cour revoit la cause avec un plein pouvoir d'examen (art. 310 CPC). Toutefois, les mesures protectrices de l'union conjugale étant soumises à la procédure sommaire, sa cognition est limitée à la simple vraisemblance des faits et à un examen sommaire du droit, l'exigence de célérité étant privilégiée par rapport à

- 7/12 -

C/4505/2015 celle de sécurité (ATF 127 III 474 consid. 2b/bb, in JdT 2002 I 352; arrêt du Tribunal fédéral 5A_392/2014 du 20 août 2014 consid. 1.5).

S'agissant du sort des enfants mineurs, les maximes d'office et inquisitoire illimitée s'appliquent (art. 296 al. 3 CPC). La maxime inquisitoire ne dispense cependant pas les parties de collaborer activement à la procédure et d'étayer leurs propres thèses; il leur incombe de renseigner le juge sur les faits de la cause et de lui indiquer les moyens de preuve disponibles (ATF 128 III 411 consid. 3.2.1; arrêt 5A_808/2012 du 29 août 2013 consid. 4.3.2).

La maxime de disposition reste applicable s'agissant de la contribution d'entretien due entre époux (ATF 129 III 417 précité; arrêt du Tribunal fédéral 5A_421/2015 du 21 janvier 2016 consid. 6.2.3).

E. 4

L'appelant sollicite à titre préalable diverses mesures d'instruction.

E. 4.1

Selon l'art. 316 al. 3 CPC, l'autorité d'appel peut administrer des preuves, ayant pour objet des faits pertinents et contestés (art. 150 al. 1 CPC). Les faits pertinents sont ceux propres à influencer la solution juridique de la contestation (arrêt du Tribunal fédéral 4A_229/2012 du 19 juillet 2012 consid. 4 et la référence citée).

E. 4.2

En l'espèce, l'appelant n'indique pas pour quelles raisons il n'a pas produit, avec son acte d'appel, les pièces relatives à sa situation financière, notamment celles relatives aux indemnités journalières qu'il dit percevoir, sans autre précision. Son devoir de collaborer lui imposait de le faire, et le délai supplémentaire sollicité ne lui sera pas accordé.

L'appelant se contente d'alléguer que l'intimée réaliserait un revenu de 1'000 fr. par mois, sans aucune précision. Comme il sera démontré ci-après, la solution ne serait pas différente si l'intimée réalisait effectivement le revenu allégué, de sorte qu'il ne se justifie pas d'instruire davantage ce point.

L'appelant n'expose pas non plus en quoi l'audition du SPMi ou celle des parties serait de nature à emporter modification de la décision. Il fait valoir une modification de la situation qui ne résulte absolument pas de la procédure, en particulier des dernières écritures de l'intimée. L'utilité de l'établissement d'un nouveau rapport par le SPMi n'est pas non plus démontrée, étant relevé que les parties ont été entendues par le Tribunal la dernière fois le 17 mars 2016, soit plus de six mois après la reddition dudit rapport, et que l'appelant n'a pas fait valoir dans ses dernières écritures devant le Tribunal, que la situation des parties s'était si notablement modifiée qu'elle justifiait l'établissement d'un nouveau rapport.

En conclusion, les éléments figurant au dossier sont suffisants pour établir les faits pertinents, de sorte que la cause est en état d'être jugée. Il ne sera en conséquence

- 8/12 -

C/4505/2015 pas donné suite aux conclusions de l'appelant relatives à des mesures d'instruction supplémentaires.

E. 5

L'appelant se plaint d'une violation du droit d'être entendu, au motif qu'il n'a pu s'exprimer sur les violences dont se plaint l'intimée. Il n'en tire cependant aucune conclusion concrète, se limitant à solliciter le déboulement de l'intimée, sans formuler de grief particulier sur le jugement (attribution du domicile conjugal ou de la garde de l'enfant), sauf en ce qui concerne la contribution d'entretien (cf. ci-dessous).

E. 5.1

Le droit d'être entendu est une garantie constitutionnelle de caractère formel, dont la violation doit en principe entraîner l'annulation de la décision attaquée indépendamment des chances de succès du recourant sur le fond (ATF 127 V 431 consid. 3d/aa; arrêt du Tribunal

fédéral 8C_104/2010 du 20 septembre 2010 consid. 3.2). Ce moyen doit être examiné avec un plein pouvoir d'examen (arrêt du Tribunal fédéral 5A_540/2013 du 3 décembre 2013 consid. 3.3.1; ATF 127 III 193 consid. 3).

Par exception au principe de la nature formelle du droit d'être entendu, la jurisprudence admet qu'une violation de ce dernier principe est considérée comme réparée lorsque l'intéressé jouit de la possibilité de s'exprimer librement devant une autorité de recours disposant du même pouvoir d'examen que l'autorité précédente et pouvant ainsi contrôler librement l'état de fait et les considérations juridiques de la décision attaquée (ATF 133 I 201 consid. 2.2; 129 I 129 consid. 2.2.3; 127 V 431 consid. 3d/aa; 126 V 130 consid. 2b; arrêt du Tribunal fédéral 8C_104/2010 précité).

E. 5.2

En l'espèce, l'appelant a été entendu à plusieurs reprises par le Tribunal, la dernière fois le 17 mars 2016. Il a encore déposé des conclusions écrites le 30 juin 2016, et a renoncé à dupliquer. Il ne s'est pas exprimé à ces diverses occasions sur les violences dont l'intimée se dit victime, alors qu'il en avait la possibilité. Il ne saurait aujourd'hui se plaindre d'une violation de son droit d'être entendu. En tout état, une éventuelle violation du droit d'être entendu de l'appelant peut être réparée lors de la présente procédure d'appel. L'appelant a en effet pu s'exprimer librement devant la Cour de céans, qui dispose du même pouvoir d'examen que le Tribunal et peut ainsi contrôler librement l'état de fait et les considérations juridiques de la décision attaquée.

Le grief est infondé.

E. 6

L'appelant reproche au Tribunal d'avoir retenu qu'il réalisait un salaire mensuel de 3'650 fr. nets, depuis le 1er mai 2016, alors qu'il avait indiqué que cette opportunité d'emploi ne s'était finalement pas réalisée.

- 9/12 -

C/4505/2015

E. 6.1

L'obligation d'entretien trouve sa limite dans la capacité contributive du débirentier, en ce sens que le minimum vital de celui-ci doit être préservé (ATF 135 III 66 consid. 2; 123 III 1 consid. 3b/bb et 5 in fine). S'agissant toutefois de l'obligation d'entretien d'un enfant mineur, les exigences à l'égard des père et mère sont plus élevées, en sorte que ceux-ci doivent réellement épuiser leur capacité maximale de travail et ne peuvent pas librement choisir de modifier leurs conditions de vie si cela a une influence sur leur capacité à subvenir aux besoins de l'enfant mineur (ATF 137 III 118 consid. 3.1; arrêt du Tribunal fédéral 5A_513/2012 du 17 octobre 2012 consid. 4). Il s'ensuit que lorsque l'un des parents ne fournit pas tous les efforts que l'on peut attendre de lui pour assumer son obligation d'entretien, le juge peut s'écarter du revenu effectif pour fixer la contribution d'entretien et lui imputer un revenu hypothétique supérieur. Il s'agit ainsi d'inciter la personne à réaliser le revenu qu'elle est en mesure de se procurer et dont on peut raisonnablement exiger d'elle qu'elle l'obtienne afin de remplir ses obligations à l'égard du mineur (ATF 128 III 4 consid. 4a; arrêts du Tribunal fédéral 5A_165/2013 du 28 août 2013 consid. 4.1 et 5A_99/2011 du 26 septembre 2011 consid. 7.4.1 publié in : FamPra.ch 2012 p. 228). C'est pourquoi, on lui accorde aussi un certain délai pour s'organiser à ces fins (ATF 129 III 417 consid. 2.2; 114

II 13 consid. 5).

E. 6.2

En l'espèce, après avoir déclaré avoir trouvé un emploi dès le 1er mai 2016 pour un revenu mensuel brut de 4'300 fr., l'appelant, sous la plume de son avocat, s'est limité à indiquer que la prise d'emploi n'avait pas eu lieu, sans aucune explication ni justification. Il allègue également percevoir des indemnités journalières, sans en indiquer le montant ni fournir aucune pièce y relative.

Ainsi, sous l'angle de la vraisemblance, le Tribunal était fondé à considérer que l'appelant réalisait un revenu de 4'300 fr. brut par mois, ou à tout le moins qu'il était en mesure de le réaliser, et de lui imputer, de la sorte, un revenu hypothétique équivalent.

Le jugement sera en conséquence confirmé sur ce point, avec substitution de motifs (revenu hypothétique en lieu et place du revenu effectif).

Les charges des parties n'étant pas remises en cause en appel, elles seront confirmées.

Le montant de la contribution fixé à 470 fr. par le Tribunal pour l'entretien de l'intimée ne suffit pas à couvrir le découvert de celle-ci en 2'700 fr., même en prenant en compte le revenu de 1'000 fr. allégué par l'appelant. Compte tenu du disponible de l'appelant et du montant de la contribution à l'entretien de l'enfant de 330 fr., c'est à bon droit que le premier juge a arrêté celle due à l'intimée au montant précité, afin de préserver le minimum vital du débiteur. Le jugement doit donc également être confirmé sur ce point.

- 10/12 -

C/4505/2015

E. 7

L'appelant reproche au premier juge d'avoir violé le principe de l'immutabilité du litige. Il conteste l'existence d'un lien de connexité entre les conclusions prises par l'intimée dans sa requête initiale du 24 février 2015 et celles figurant dans ses écritures du 23 octobre 2015.

E. 7.1

La demande peut être modifiée si la prétention nouvelle ou modifiée relève de la même procédure et que l'une des conditions suivantes est remplie: a) la prétention nouvelle ou modifiée présente un lien de connexité avec la dernière prétention; b) la partie adverse consent à la modification de la demande (art. 227 al. 1 CPC).

La procédure simplifiée s'applique aux litiges portant sur des violences, des menaces ou du harcèlement au sens de l'art. 28b CC (art. 243 al. 2 let. b CPC).

La procédure sommaire s'applique aux mesures provisionnelles (art. 248 let. d CPC), ainsi qu'aux mesures protectrices de l'union conjugale (art. 271 let. a CPC).

E. 7.2

En l'espèce, le 24 février 2015, l'intimée a saisi le Tribunal d'une requête de mesures provisionnelles et d'une action en cessation de l'atteinte illicite, fondée sur l'art. 28b CC. Lors de l'audience convoquée suite au dépôt de cette requête, les parties ont été invitées à déposer des conclusions sur mesures protectrices, sans que l'une ou l'autre ne s'oppose à ce mode de faire. Dans ses déterminations du 22 octobre 2015, l'appelant a indiqué renoncer au dépôt de conclusions sur mesures protectrices, tout en se réservant de se déterminer sur

celles que pourraient déposer l'intimée. Il a de la sorte manifesté implicitement son accord au dépôt par cette dernière de nouvelles conclusions sur mesures protectrices de l'union conjugale, instruites en procédure sommaire, tout comme les mesures provisionnelles dont le Tribunal était saisi. Les faits ayant conduit l'intimée à saisir le Tribunal sont les mêmes que ceux qui ont conduit cette dernière à solliciter les mesures protectrices, soit, dit de manière générale, la situation conflictuelle entre les époux, laquelle n'est d'ailleurs pas remise en cause par l'appelant.

Les conclusions sur mesures protectrices de l'intimée étaient partant recevables au regard de l'art. 227 CPC, et c'est à bon droit que le juge est entré en matière.

Le grief est infondé.

E. 8

L'appelant, qui succombe entièrement, sera condamné aux frais de la procédure d'appel, arrêtés à l'000 fr., y compris la décision sur effet suspensif. Ils seront provisoirement laissés à la charge de l'Etat de Genève, l'appelant plaidant au bénéfice de l'assistance judiciaire.

- 11/12 -

C/4505/2015

Il ne sera pas alloué de dépens, compte tenu de la nature familiale du litige (art. 107 al. 1 let. c CPC). * * * * *

- 12/12 -

C/4505/2015 PAR CES MOTIFS, La Chambre civile : A la forme : Déclare recevable l'appel interjeté par A_____ contre le jugement JTPI/10286/2016 rendu le 18 août 2016 par le Tribunal de première instance dans la cause C/4505/2015- 7. Au fond : Confirme le jugement entrepris. Déboute les parties de toutes autres conclusions. Sur les frais : Arrête les frais judiciaires d'appel à l'000 fr., les met à la charge de A_____ et dit qu'ils sont provisoirement supportés par l'Etat de Genève. Dit qu'il n'est pas alloué de dépens. Siégeant : Monsieur Cédric-Laurent MICHEL, président; Mesdames Pauline ERARD et Paola CAMPOMAGNANI, juges; Madame Camille LESTEVEN, greffière. Le président : Cédric-Laurent MICHEL

La greffière : Camille LESTEVEN

Indication des voies de recours : Conformément aux art. 72 ss de la loi fédérale sur le Tribunal fédéral du 17 juin 2005 (LTF; RS 173.110), le présent arrêt peut être porté dans les trente jours qui suivent sa notification avec expédition complète (art. 100 al. 1 LTF) par devant le Tribunal fédéral par la voie du recours en matière civile. Le recours doit être adressé au Tribunal fédéral, 1000 Lausanne 14. Valeur litigieuse des conclusions pécuniaires au sens de la LTF indéterminée.

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.