

# **GE\_GERICHTE ATAS/1273/2008 vom 13. November 2008**

GE Cour de justice, 2008-11-13, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge\\_gerichte\\_ATAS\\_1273\\_2008](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATAS_1273_2008)

FR: GE\_GERICHTE ATAS/1273/2008 du 13 novembre 2008

IT: GE\_GERICHTE ATAS/1273/2008 del 13 novembre 2008

## **Erwägungen**

### **E. 1**

La loi genevoise du 22 novembre 1941 sur l'organisation judiciaire (LOJ ; E 2 O5) a été modifiée et a institué, dès le 1er août 2003, un Tribunal cantonal des assurances sociales, lequel, conformément à l'art. 56 V LOJ, le TCAS connaît en instance unique des contestations prévues à l'art. 56 LPGA relatives à la loi fédérale sur les prestations complémentaires à l'assurance-vieillesse, survivants et invalidité du 19 mars 1965 (art. 56 V al. 1 let. a ch. 3 LOJ) et à l'art. 43 de la loi cantonale du 25 octobre 1968 sur les prestations cantonales complémentaires à l'assurance-vieillesse et survivants et à l'assurance-invalidité (art. 56 V al. 2 let. a LOJ). Sa compétence pour juger du cas d'espèce est donc établie.

### **E. 2**

Sur le plan matériel, le point de savoir quel droit s'applique doit être tranché à la lumière du principe selon lequel les règles applicables sont celles en vigueur au moment où les faits juridiquement déterminants se sont produits (ATF 127 V 467 consid. 1, 126 V 136 consid. 4b et les références). En l'espèce, la décision sur opposition a été rendue après l'entrée en vigueur de la LPGA, mais elle concerne la restitution de prestations allouées pour partie avant le 1er janvier 2003. Au titre des dispositions transitoires de la LPGA, l'art. 82 al. 1 1ère phrase LPGA prescrit que les dispositions matérielles de la loi ne sont pas applicables aux prestations en cours et aux créances fixées avant son entrée en vigueur. Dans les travaux préparatoires de la LPGA, l'art. 25 LPGA (alors art. 32 du projet), relatif à la restitution des prestations indûment touchées, est spécialement mentionné comme exemple d'une disposition qui ne serait pas applicable à des prestations déjà versées avant l'entrée en vigueur de la loi (FF 1991 266 ss). En revanche, selon KIESER (ATSG-Kommentar: Kommentar zum Bundesgesetz über den Allgemeinen Teil des Sozialversicherungsrechts vom 6. Oktober 2000, Zurich 2003, n. 9 ad art. 82), dans la mesure où la question de la restitution se pose après le

A/3063/2008 - 5/9 - 1er janvier 2003, le nouveau droit est applicable dès lors qu'il est statué sur la restitution après son entrée en vigueur et quand bien même la restitution porte sur des prestations accordées antérieurement. La question du droit pertinent *ratione temporis* ne revêt toutefois pas une importance décisive en l'occurrence, du moment que les principes applicables à la restitution selon la LPGA sont issus de la réglementation et de la jurisprudence antérieures (KIESER, op. cit., n. 9 ad art. 82). En ce qui concerne la procédure, et à défaut de règles transitoires contraires, le nouveau droit s'applique sans réserve dès le jour de son entrée en vigueur (ATF 117 V 93 consid. 6b, 112 V 360 consid. 4a; RAMA 1998 KV 37 p. 316 consid. 3b). En ce qui concerne cependant plus précisément les prestations cantonales, il y a lieu de relever que les règles de procédure de la LPGA ne sont pas applicables, cette loi ne s'appliquant qu'au droit fédéral (art. 1 LPGA). Seules

demeurent donc applicables les règles de procédure prévues par la législation cantonale ainsi que les principes généraux. Pour le surplus et en cas de silence de la loi, la LPC et ses dispositions d'exécution fédérales et cantonales, ainsi que la LPGA et ses dispositions d'exécution sont applicables (art. 1A LPCC).

### **E. 3**

a) En matière de prestations complémentaires fédérales, les décisions sur opposition sont sujettes à recours dans un délai de 30 jours (art. 56 al. 1 et 60 al. 1er LPGA ; cf. également art. 9 de la loi cantonale du 14 octobre 1965 sur les prestations fédérales complémentaires à l'assurance-vieillesse et survivants et à l'assurance- invalidité [LPCF]) auprès du tribunal des assurances du canton de domicile de l'assuré (art. 58 al. 1 LPGA). b) S'agissant des prestations complémentaires cantonales, l'art 43 de la loi du 25 octobre 1968 sur les prestations cantonales complémentaires à l'assurance- vieillesse et survivants et à l'assurance-invalidité (ci-après : LPCC) ouvre les mêmes voies de droit. c) En l'espèce, le recours a été déposé dans les forme et délai imposés par la loi, de sorte qu'il est recevable.

### **E. 4**

Aux termes des art. 25 al. 1 LPGA (s'agissant des prestations fédérales) et 24 al. 1 LPCC (s'agissant des prestations cantonales), les prestations indûment touchées doivent être restituées. La restitution peut être demandée dans un délai d'une année à compter de la connaissance du fait qui ouvre le droit à la restitution, mais au plus tard cinq ans après le versement de la prestation (art. 28 LPGA).

A/3063/2008 - 6/9 - L'administration est ainsi tenue d'exiger de l'assuré la restitution des indemnités auxquelles il n'avait pas droit. Il s'agit là d'une obligation légale à laquelle il est impossible de déroger sauf cas expressément prévu par la loi. Celle-ci permet à l'administration de renoncer à exiger la restitution lorsque le bénéficiaire des prestations indûment reçues était de bonne foi et que la restitution n'entraînerait pour lui des rigueurs financières particulières.

### **E. 5**

En l'espèce, la demande de remise faisant l'objet d'une procédure actuellement encore pendante devant l'intimé, le litige ne porte que sur la question de savoir si c'est à juste titre que l'intimé a considéré que des prestations ont été versées de manière indues et, en particulier, sur la question de savoir quel est le montant qui doit être retenu à titre de produit du bien immobilier dont les bénéficiaires sont propriétaires.

### **E. 6**

Au niveau fédéral, l'art. 2a let. a aLPC (applicable en 2007) prévoit qu'ont droit aux prestations les personnes âgées qui perçoivent une rente de vieillesse. (cf. art. 4 al. 1 let. a LPC applicable depuis le 1er janvier 2008). Le montant de la prestation complémentaire annuelle correspond alors à la part des dépenses reconnues qui excède les revenus déterminants (art. 3a al. 1 aLPC, art. 9 al. 1 LPC). Selon l'art. 3c al. 1 aLPC, les revenus déterminants comprennent notamment le produit de la fortune mobilière et immobilière (let. b ; art. 11 al. 1 let. b LPC).

### **E. 7**

En ce qui concerne les prestations cantonales, l'art. 4 LPCC prévoit qu'ont droit aux prestations les personnes dont le revenu annuel déterminant n'atteint pas le revenu

minimum cantonal d'aide sociale applicable.

Le revenu déterminant au sens de l'art. 5 al. 1 LPCC est calculé conformément aux règles fixées dans la loi fédérale et ses dispositions d'exécution.

#### **E. 8**

Or, en matière fédérale, ainsi que le relève l'intimé, l'art. 16 al. 1 et 2 de l'ordonnance sur les prestations complémentaires à l'assurance-vieillesse, survivants et invalidité (OPC-AVS/AI) prévoit que la déduction forfaitaire prévue pour l'impôt cantonal direct dans le canton de domicile s'applique aux frais d'entretien des bâtiments et que lorsque la législation fiscale cantonale ne prévoit pas de déduction forfaitaire, c'est celle de l'impôt fédéral direct qui est déterminante. Les directives de l'Office fédéral des assurances sociales concernant les prestations complémentaires à l'AVS et à l'AI (DPC) précisent également en leur chiffre 3006 que seule la déduction forfaitaire applicable pour l'impôt cantonal direct dans le canton de domicile est valable pour les frais d'entretien des immeubles et qu'il n'est par conséquent pas possible de se fonder sur les frais effectifs d'entretien des immeubles. D'autres frais éventuels ne peuvent ainsi pas être pris en compte comme dépenses reconnues.

A/3063/2008 - 7/9 -

#### **E. 9**

En l'espèce, il n'est pas contesté que depuis 2002, est mentionné dans la rubrique "IFD / Charges et frais d'entretien", un montant de 1'651 fr. Ce montant est correct puisqu'il correspond à 20 % du rendement brut des loyers, ce qui est le montant accepté à titre de déduction forfaitaire pour l'impôt fédéral direct en ce qui concerne les immeubles âgés de plus de dix ans (art. 2 al. 2 let. b de l'ordonnance sur la déduction des frais relatifs aux immeubles privés dans le cadre de l'impôt fédéral direct; RS 642.116). C'est par conséquent à juste titre que l'intimé a procédé au calcul des prestations en tenant compte d'un montant de 6'606 fr., correspondant au montant du rendement fiscal (8'257 fr.) déduction faite de la déduction forfaitaire (1'651 fr.). C'est en revanche à tort que l'intimé a réclamé, par décision du 28 avril 2008 la restitution de prestations versées en 2002. Ce faisant, l'intimé a agi au mépris du délai de péremption de cinq ans, lequel a pour conséquence que seules les prestations versées postérieurement au 28 avril 2003 pouvaient faire l'objet d'une demande en restitution. Eu égard aux considérations qui précèdent, le recours est partiellement admis en ce sens que le montant des prestations réclamées est réduit à 21'950 fr. 65 (en lieu et place de 26'009 fr. 65). Ce montant résulte des calculs suivants : prestations mensuelles total droit rétroactif PCF PCC nb de mois PCF PCC du 1.05.03 au 31.12.03 0 386 8 0 3'088 du 1.01.04 au 31.12.04 0 386

#### **E. 12**

1'224 8'760 du 1.01.07 au 31.07.07 74 750 7 518 5'250 total (PCF + PCC) 42'476  
différence 23'001 montant encore dû par le SPC à la succession 1'050.35 montant à restituer 21'950.65

A/3063/2008 - 8/9 - Il est encore précisé que les arguments relatifs à la bonne foi et à la situation financière difficile seront examinés dans le cadre de la demande de remise encore pendante devant l'intimé.

A/3063/2008 - 9/9 -

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