

GE_GERICHTE ATAS/608/2004 vom 9. Februar 2004

GE Cour de justice, 2004-02-09, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATAS_608_2004

FR: GE_GERICHTE ATAS/608/2004 du 9 février 2004

IT: GE_GERICHTE ATAS/608/2004 del 9 febbraio 2004

Regeste

Résumé: La recourante, mère de deux enfants de 6 ans et de moins d'un an, travaillait entre 21h et 23h. Son mari est décédé et elle a présenté une incapacité totale de travail. Elle a donné son congé avec effet immédiat. Suspension de la caisse de chômage de 45 jours. Or, un emploi qui répondait à tous les critères d'un travail convenable à un moment donné peut perdre cette qualité à la suite d'un changement de circonstances. En l'occurrence, le travail qu'exerçait la recourante était convenable jusqu'au décès de son mari. Par la suite, tel n'était plus le cas, dans la mesure où cet emploi impliquait de travailler le soir, ce que la recourante ne pouvait plus assurer, dès lors qu'elle devait, d'un jour à l'autre, assumer seule la charge de deux enfants en bas âge. Aucune faute ne peut non plus être imputée à la recourante du fait qu'elle a donné son congé alors qu'elle était en incapacité totale de travail et qu'elle aurait pu avoir droit à son salaire au moins pendant les six premiers mois d'incapacité de travail. En effet, au vu de l'affection dont souffre la recourante (dépression), il ne peut pas être exclu qu'elle ait pu récupérer sa capacité de travail rapidement avec la conséquence qu'elle était tenue d'offrir une prestation de travail qu'elle était dans l'impossibilité de fournir.

Erwägungen

E. 1

La loi genevoise sur l'organisation judiciaire (LOJ) a été modifiée et a institué, dès le 1er août 2003, un Tribunal cantonal des assurances sociales, composé de cinq juges, dont un président et un vice-président, 5 suppléants et 16 juges assesseurs (art. 1 let. r et 56 T LOJ). Suite à l'annulation de l'élection des 16 juges assesseurs, par le Tribunal fédéral le 27 janvier 2004 (ATF 130 I 106), le Grand Conseil genevois a adopté, le 13 février, une disposition transitoire urgente permettant au Tribunal cantonal des assurances sociales de siéger sans assesseurs à trois juges titulaires, ce, dans l'attente de l'élection de nouveaux juges assesseurs. Statuant sur un recours de droit public, le Tribunal fédéral a, dans un arrêt du 1er juillet 2004, confirmé que la disposition transitoire constituait la solution la plus rationnelle et était conforme, de surcroît, au droit fédéral (arrêt 1P. 183/2004). Egalement saisi de la question de l'inconstitutionnalité du Tribunal cantonal des assurances sociales, il a déclaré que la création de ce tribunal ne pouvait être remise en cause, vu la force dérogatoire du droit fédéral, soit en l'occurrence l'art. 57 de la loi fédérale sur la partie générale du droit des assurances sociales du 6 octobre 2000 (LPGA).

E. 2

Interjeté dans les délai et forme prévus par la loi, le recours doit être déclaré recevable (art. 60 et 61 LPGA, par renvoi de l'art. 1 al. 1 de loi fédérale sur l'assurance-chômage obligatoire et l'indemnité en cas d'insolvabilité du 25 juin 1982, LACI, et art. 89B de la loi genevoise sur la procédure administrative du 12 septembre 1985, LPA).

E. 3

A teneur de l'art. 30 al. 1 let. a LACI, le droit de l'assuré à l'indemnité est suspendu lorsqu'il est établi que celui-ci est sans travail par sa propre faute. Tel est notamment le cas de l'employé qui a résilié lui-même le contrat de travail sans avoir été préalablement assuré d'obtenir un autre emploi, sauf s'il ne pouvait être exigé de lui qu'il conservât son ancien emploi (art. 44 al. 1 let. b de l'ordonnance sur l'assurance-chômage obligatoire et l'indemnité en cas d'insolvabilité du 31 août 1983 - OACI). La durée de la suspension est déterminée en fonction de la gravité de la faute, conformément à l'art. 45 al. 2 OACI. Elle est de 1 à 15 jours en cas de faute légère, de 16 à 30 jours en cas de faute de gravité moyenne et de 31 à 60 jours en cas de faute grave. Selon l'art. 45 al. 3 OACI, il y a notamment faute grave, lorsque l'assuré abandonne un emploi réputé convenable, sans être assuré d'obtenir un nouvel emploi.

A/958/2004 - 5/7 - La question de savoir si l'on pouvait exiger d'un assuré qu'il conservât son ancien emploi dépend de l'ensemble des circonstances du cas concret. L'exigibilité est présumée. Cette présomption peut toutefois être renversée par l'assuré. A cet égard, il ne faut pas se montrer trop strict quant à la preuve qui lui incombe et il appartient plutôt à l'administration d'instruire d'office le cas, lorsque les éléments du dossier pourraient faire apparaître comme non exigible la A_____nuation des rapports de travail (DTA 1999 numéro 8, p. 39, consid. 7b). Un emploi qui répondait à tous les critères d'un travail convenable à un moment donné peut perdre cette qualité à la suite d'un changement de circonstances. Dans cette éventualité, il ne peut être exigé d'un salarié qu'il conserve son emploi sans être préalablement assuré d'en avoir obtenu un autre, de sorte qu'il ne sera pas réputé sans travail par sa propre faute. Il y a lieu de s'inspirer dans ce contexte des règles de l'art. 16 al. 2 LACI qui énumère les situations dans lesquelles un travail n'est pas réputé convenable (arrêt du Tribunal fédéral des assurances sociales non publié C 258/03 du 27 janvier 2004 p. 4 s consid. 6). Selon la let. c de cette dernière disposition, n'est pas réputé convenable tout travail qui ne convient notamment pas à la situation personnelle de l'assuré.

E. 4

En l'occurrence, il ne fait pas de doute que le travail de nettoyeuse qu'exerçait la recourante depuis 1997 auprès de X_____ était convenable jusqu'au décès de son mari survenu le 30 décembre 2003. Cependant, par la suite, tel n'était assurément plus le cas, dans la mesure où cet emploi impliquait de travailler le soir, ce que la recourante ne pouvait plus assurer, dès lors qu'elle devait, d'un jour à l'autre, assumer seule la charge et l'éducation de deux enfants âgés alors de moins d'une année et de six ans. Se pose la question de savoir si une faute peut être imputée à la recourante du fait qu'elle a donné son congé, alors qu'elle était en incapacité totale de travailler, de sorte qu'elle était libérée de l'obligation de travailler pour cette raison, tout en ayant droit à son salaire du moins pendant les six premiers mois d'incapacité de travail, en application de l'échelle bernoise. Au vu de l'affection dont souffre la recourante, il ne peut cependant pas être d'emblée exclu qu'elle ait pu récupérer sa capacité de travail rapidement, après s'être remise du choc qu'a représenté le décès de son mari, avec la conséquence qu'elle était alors tenue d'offrir une prestation de travail qu'elle était dans l'impossibilité de fournir, dans la mesure où elle n'avait aucune possibilité de garde pour ses enfants le soir. Dans ces conditions, indépendamment du fait qu'elle a été induite en erreur par son employeur et son médecin, le Tribunal de céans est de l'avis qu'il ne peut lui être reproché d'avoir résilié un contrat de travail qu'elle n'aurait plus pu respecter, une fois rétablie.

A/958/2004 - 6/7 -

E. 5

Au vu de ce qui précède, il convient d'annuler la décision dont est recours.

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