

# **GE\_GERICHTE ATAS/944/2014 vom 27. August 2014**

GE Cour de justice, 2014-08-27, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge\\_gerichte\\_ATAS\\_944\\_2014](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATAS_944_2014)

FR: GE\_GERICHTE ATAS/944/2014 du 27 août 2014

IT: GE\_GERICHTE ATAS/944/2014 del 27 agosto 2014

## **Erwägungen**

### **E. 1**

Conformément à l'art. 134 al. 1 let. a ch. 8 de la loi sur l'organisation judiciaire du 26 septembre 2010 (LOJ - E 2 05) en vigueur dès le 1er janvier 2011, la chambre des assurances sociales de la Cour de justice connaît, en instance unique, des contestations prévues à l'art. 56 de la loi fédérale sur la partie générale du droit des assurances sociales du 6 octobre 2000 (LPGA; RS 830.1) relatives à la loi fédérale sur l'assurance-chômage obligatoire et l'indemnité en cas d'insolvabilité du 25 juin 1982 (LACI; RS 837.0). Sa compétence pour juger du cas d'espèce est ainsi établie.

### **E. 2**

La LPGA, entrée en vigueur le 1er janvier 2003, est applicable à la présente procédure.

### **E. 3**

Interjeté dans les forme et délai prévus par la loi, le recours est recevable (art. 56ss LPGA).

### **E. 4**

Le litige porte sur le droit de la recourante à des indemnités en cas d'intempéries du 20 au 22 janvier et du 27 au 31 janvier 2014.

### **E. 5**

Selon l'art. 7 al. 2 let. d LACI, l'assurance fournit l'indemnité en cas d'intempéries. L'art. 42 LACI dispose que les travailleurs qui exercent leur activité dans des branches où les interruptions de travail sont fréquentes en raison des conditions météorologiques ont droit à l'indemnité en cas d'intempéries (ci-après l'indemnité) lorsque: ils sont tenus de cotiser à l'assurance ou qu'ils n'ont pas encore atteint l'âge minimum de l'assujettissement aux cotisations AVS (let. a); et que ils subissent une perte de travail à prendre en considération (art. 43) (let. b) (al. 1). Le Conseil fédéral détermine les branches, dans lesquelles l'indemnité peut être versée (al. 2). N'ont pas droit à l'indemnité, les personnes énumérées à l'art. 31, al. 3. Aux termes de l'art. 43 al. 1 LACI, pour que la perte de travail soit prise en considération, il faut que: elle soit exclusivement imputable aux conditions

A/1754/2014 - 5/9 - météorologiques (let. a); la poursuite des travaux soit techniquement impossible en dépit de mesures de protection suffisantes, engendre des coûts disproportionnés ou ne puisse être exigée des travailleurs (let. b) et elle soit annoncée par l'employeur conformément aux règles prescrites (let. c). Le Conseil fédéral a fait usage de la délégation législative prévue à l'art. 42 al. 2 LACI en édictant l'art. 65 de l'ordonnance sur l'assurance-chômage (OACI ; RS 837.02). En vertu de l'alinéa premier de cette disposition, l'indemnité en cas d'intempéries peut être versée dans les branches suivantes: bâtiment et génie civil, charpenterie, taille de pierre et carrières (let. a); extraction de sable et gravier (let. b); construction de voies ferrées et de conduites en plein air (let. c); aménagements

extérieurs (jardins) (let. d); sylviculture, pépinières et extraction de tourbe, dans la mesure où ces activités ne sont pas des activités accessoires exercées parallèlement à une exploitation agricole (let. e); extraction de terre glaise et tuilerie (let. f); pêche professionnelle (let. g); transports dans la mesure où les véhicules sont occupés exclusivement au transport de matériaux d'excavation et de construction vers ou à partir des chantiers ou au transport de matériaux provenant de lieux d'extraction de sable et de gravier (let. h); scierie (let. i). Les trois conditions prévues à l'art. 43 al. 1 LACI doivent être remplies cumulativement. S'agissant de la lettre a, elle soumet le droit à l'indemnité en cas d'intempéries à une condition de causalité directe entre les conditions de temps défavorables et les pertes de travail dans les entreprises touchées. L'indemnité en cas d'intempéries ne peut être versée que si l'entreprise qui fait valoir cette prestation subit une perte de travail causée exclusivement par les conditions météorologiques. Il faut aussi que les intempéries affectent le lieu du travail. Les pertes de travail dues à la perte de clientèle et au retard dans l'exécution de travaux préalables ne sont pas prises en considération (Boris RUBIN, Commentaire de la loi sur l'assurance-chômage, 2014, nn. 6 et 7 ad art. 43). Les conditions météorologiques constituent donc la condition essentielle du droit à l'indemnité en cas d'intempéries. Cependant, ni la loi ni l'ordonnance ne définissent les conditions météorologiques. Il faut entendre par là les actions atmosphériques telles que la pluie, la neige, la grêle, le brouillard, le froid, la chaleur, les tempêtes, l'humidité et la sécheresse. Elles désignent également les conséquences de ces phénomènes atmosphériques, tels que la glace, les inondations, les crues, l'engorgement, les glissements de terrain ou ravinements. L'influence de la météo doit être telle que le travail ne peut pas être poursuivi pour des motifs techniques, économiques ou liés aux travailleurs et ce malgré des mesures de protection suffisantes. Il ne doit pas s'agir de conditions climatiques exceptionnelles, il suffit que la perte de travail leur soit imputable (Thomas NUSSBAUMER, *Arbeitslosenversicherung in Schweizerisches Bundesverwaltungsrecht [SBVR]*, 2ème éd. 2007, pp. 2345-2346 n. 551).

## **E. 6**

Le juge des assurances sociales fonde sa décision, sauf dispositions contraires de la loi, sur les faits qui, faute d'être établis de manière irréfutable, apparaissent comme

A/1754/2014 - 6/9 - les plus vraisemblables, c'est-à-dire qui présentent un degré de vraisemblance prépondérante. Il ne suffit donc pas qu'un fait puisse être considéré seulement comme une hypothèse possible. Parmi tous les éléments de fait allégués ou envisageables, le juge doit, le cas échéant, retenir ceux qui lui paraissent les plus probables (ATF 126 V 353 consid. 5b; ATF 125 V 193 consid. 2). Aussi n'existe-t-il pas, en droit des assurances sociales, un principe selon lequel l'administration ou le juge devrait statuer, dans le doute, en faveur de l'assuré et le défaut de preuve va au détriment de la partie qui entendait tirer un droit du fait non prouvé (ATF 126 V 319 consid. 5a ; arrêt du Tribunal fédéral des assurances I 339/03 du 19 novembre 2003 consid. 2).

## **E. 7**

En l'espèce, l'intimé fonde sa décision sur l'absence de pluie pour certains des jours pour lesquels l'indemnité en cas d'intempéries est sollicitée en se référant au relevé de MétéoSuisse. La pratique administrative prévoit certes que l'autorité cantonale vérifie, sur la base d'un calendrier météorologique ou d'autres moyens appropriés, si l'on peut effectivement admettre qu'il n'était pratiquement pas possible de travailler en raison des

conditions météorologiques pendant les jours indiqués par l'employeur (Bulletin LACI INTEMP publié par le SECO, ch. G 8). Cela étant, en ne tenant compte que de la pluie tombée les jours en cause, l'intimé restreint sans motif le texte de la disposition, qui mentionne les conditions météorologiques. Or, comme cela ressort de la doctrine, cette notion comprend non seulement les phénomènes météorologiques mais également leurs conséquences naturelles. En l'espèce, la recourante n'a pas fondé sa demande sur la pluie mais bien sur l'état des sols consécutif aux précipitations, qui empêchait l'exécution des travaux prévus. Il s'agit bien d'une perte de travail causée par une intempérie affectant le lieu de travail, si bien que cette condition de l'art. 43 al. 1 let. a LACI est remplie. On notera encore que les déclarations de la recourante sur l'incapacité d'intervenir sur les terrains concernés sont corroborées par des entreprises indépendantes de celle-ci, si bien qu'on doit admettre que l'impossibilité de poursuivre les travaux est démontrée au degré de la vraisemblance prépondérante. L'intimé, qui se réfère uniquement à la pluviosité, n'amène d'ailleurs aucun indice qui permettrait d'admettre que les sols étaient suffisamment secs pour que la recourante procède aux ouvrages qui lui avaient été confiés. Partant, on doit admettre que la condition de l'impossibilité liée aux circonstances météorologiques est réalisée. S'agissant des autres conditions prévues par l'art. 43 al. 1 LACI, l'intimé ne conteste pas qu'elles sont remplies. Quant à l'argumentation de l'intimé, selon laquelle il est exigible que la recourante s'interroge sur la planification de tels travaux l'hiver au vu de la fréquence de ses demandes d'indemnités, on peine à comprendre quelle portée il entend lui donner. Compte tenu du domaine d'activité de la recourante, on voit en effet mal quels travaux elle pourrait réaliser en hiver sur lesquels les conditions météorologiques

A/1754/2014 - 7/9 - n'auraient pas d'incidence. Par ailleurs, dans son Message du 23 août 1989 à l'appui d'une révision partielle de la loi sur l'assurance-chômage, le Conseil fédéral a souligné que le projet de révision avait notamment pour objectif la diminution de la participation financière de l'employeur en lien avec l'indemnité en cas d'intempéries. Il s'agissait de revaloriser cette prestation afin d'empêcher que l'employeur ne recoure pas plutôt au licenciement des travailleurs (FF 1989 III 370). Ainsi, le recours même fréquent à des indemnités pour pallier la perte de gain qu'entraînent les aléas climatiques est conforme au but de la loi et ne prête pas flanc à la critique. Par ailleurs, on soulignera qu'on ne peut refuser d'accorder l'indemnité en cas d'intempéries à une entreprise pour le seul motif qu'elle aurait dû prévoir que la poursuite des travaux allait être entravée par les intempéries et partant, effectuer ceux-ci plus tôt (ATF 124 V 239 consid. 5).

## **E. 8**

Malgré ce qui précède, il y a lieu de rappeler que selon l'art. 45 al. 4 LACI, lorsque l'autorité cantonale doute que la perte de travail puisse être prise en considération, elle examine le cas de façon appropriée. Si elle estime que la perte de travail ne peut être prise en considération ou si celle-ci a été annoncée trop tard, elle s'oppose par décision au versement de l'indemnité. Dans chaque cas, elle informe l'employeur et la caisse qu'il a désignée. La procédure d'avis a notamment pour but de permettre à l'autorité d'examiner si les conditions du droit à l'indemnité sont réunies, en particulier les conditions météorologiques, de vérifier l'existence des chantiers ainsi que la durée des travaux (RUBIN, op. cit., n. 1 ad art. 45). La perte de travail prise en considération est celle qui correspond à la durée supposée des travaux dans des conditions météorologiques normales. Lorsque l'interruption de travail dépasse le temps qu'aurait pris l'exécution des travaux dans des circonstances usuelles – par exemple en raison d'un manque de contrats – elle

n'est plus causée exclusivement par les conditions météorologiques et n'a pas à être indemnisée en vertu de l'art. 43 LACI (JAB 1999 p. 473 consid. 9). Selon la pratique administrative, les indications concrètes concernant le chantier doivent être attestées par exemple au moyen de la confirmation du mandat, d'un contrat d'entreprise, du programme actuel de construction, d'une confirmation du maître d'ouvrage ou du mandant ou de la direction du chantier, ou au moyen de factures. Il est possible d'attester de la vraisemblance de l'existence du chantier, entre autres, au moyen de photographies (Bulletin LACI INTEMP publié par le SECO, ch. G 9). En l'espèce, ces aspects n'ont pas été examinés par l'intimé. Or, l'ampleur de certains des travaux – par exemple l'engagement de 4 employés durant quinze jours chez Madame F\_\_\_\_\_ – paraît de prime abord élevée pour la réalisation d'une installation chez un particulier. Il y a donc lieu de renvoyer la cause à l'intimé pour qu'il détermine si les pertes de travail annoncées correspondent aux volumes des contrats conclus par la recourante.

#### **E. 9**

Eu égard à ces éléments, le recours est partiellement admis et la cause renvoyée à l'intimé afin que ce dernier procède aux mesures d'instruction complémentaires et rende une nouvelle décision.

A/1754/2014 - 8/9 - Pour le surplus, la procédure est gratuite (art. 61 let. a LPGA).

A/1754/2014 - 9/9 - PAR CES MOTIFS, LA CHAMBRE DES ASSURANCES SOCIALES : Statuant A la forme :

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