

## **GE\_GERICHTE A/3305/2016 vom 26. Januar 2017**

GE Cour de justice, 2017-01-26, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge\\_gerichte\\_A\\_3305\\_2016](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_A_3305_2016)

FR: GE\_GERICHTE A/3305/2016 du 26 janvier 2017

IT: GE\_GERICHTE A/3305/2016 del 26 gennaio 2017

### **Erwägungen**

#### **E. 3**

ème Chambre En la cause Monsieur A \_\_\_\_\_, domicilié c/o Mme B \_\_\_\_\_, à GENÈVE Madame C \_\_\_\_\_, domiciliée chez M. D \_\_\_\_\_, GENÈVE demandeurs contre CAISSE DE PENSION GASTROSOCIAL, Bucherstrasse 1, AARAU CAISSE DE PENSION DU GROUPE ELDORA, A-One Business Center, ZA La Pièce 4, ROLLE défenderesses EN FAIT 1. Par jugement du 24 juin 2016, la 3 ème chambre du Tribunal de première instance a prononcé le divorce de Madame C \_\_\_\_\_, née le \_\_\_\_\_ 1979, et Monsieur A \_\_\_\_\_, né le \_\_\_\_\_ 1970, qui s'étaient mariés le 18 février 2000. [endif]>[if> 2. Au chiffre 4 du dispositif du jugement précité, le Tribunal de première instance a ordonné le partage par moitié des avoirs de prévoyance professionnelle acquis par chacun des époux durant le mariage. [endif]>[if> 3. Le jugement de divorce, devenu définitif le 6 septembre 2016, a été transmis d'office à la Chambre de céans le 29 septembre 2016 pour exécution du partage. [endif]>[if> 4. La Cour de céans a demandé aux parties de lui indiquer le(s) nom(s) de leur(s) institution(s) de prévoyance, puis aux dites institutions de lui communiquer les montants des avoirs LPP acquis par les intéressés durant le mariage, soit entre le 18 février 2000 et le 6 septembre 2016. [endif]>[if> 5. S'agissant du demandeur, il est apparu, après consultation du rassemblement de ses comptes individuels : [endif]>[if> - qu'il n'a commencé à travailler qu'en 2013 ; - qu'il a d'abord été employé par E \_\_\_\_\_ et affilié à la caisse de pension GastroSocial, laquelle a transféré son avoir à la Caisse de pension du groupe Eldora (cf. courrier de GastroSocial du 23 novembre 2016) ; - qu'il a ensuite traversé une période de chômage durant laquelle il n'a pas cotisé au deuxième pilier ; - que depuis 2015, il est affilié à la Caisse de pension du groupe Eldora, auprès de laquelle il a accumulé un avoir de CHF 7'861.60 (cf. courrier du 8 décembre 2016). 6. Quant à la demanderesse - dont il convient de relever qu'elle n'avait pas encore atteint l'âge de cotiser au deuxième pilier (25 ans) au moment du mariage -, il s'est avéré, après consultation du rassemblement de ses comptes individuels : [endif]>[if> - qu'elle n'a travaillé que depuis 2014 et a été affiliée à la Caisse de pension GastroSocial (cf. décompte du 29 décembre 2016), auprès de laquelle elle a accumulé un avoir qui s'élevait, en date du 6 septembre 2016, à CHF 2'014.-. 7. Les documents recueillis au cours de l'instruction ont été transmis aux parties, auxquelles il a été indiqué qu'à défaut d'observations de leur part dans le délai imparti, un arrêt serait rendu sur cette base. [endif]>[if> 8. En l'absence d'objections dans le délai fixé, la cause a été gardée à juger. [endif]>[if> EN DROIT 1. L'art. 25a de la loi fédérale sur le libre passage dans la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité, du 17 décembre 1993 (loi sur le libre passage, LFLP - RS 831.42), entré en vigueur le 1er janvier 2000, règle la procédure en cas de divorce. Lorsque les conjoints ne sont pas d'accord sur la prestation de sortie à partager (art. 122 et 123 Code Civil - CC), le juge du lieu du divorce compétent au sens de l'art. 73 al. 1 de la loi fédérale sur la prévoyance professionnelle vieillesse,

survivants et invalidité, du 25 juin 1982 (LPP - RS 831.40), soit à Genève la chambre des assurances sociales de la Cour de justice depuis le 1 er janvier 2011, doit, après que l'affaire lui a été transmise (art. 281 al. 3 du Code de procédure civile du 19 décembre 2008 – CPC - RS 272), exécuter d'office le partage sur la base de la clé de répartition déterminée par le juge du divorce.!

2. Selon l'art. 22 al. 1 LFLP (nouvelle teneur en vigueur depuis le 1 er janvier 2011), en cas de divorce, les prestations de sortie acquises durant le mariage sont partagées conformément aux art. 122 et 123 et des art. 280 et 281 CPC; les art. 3 à 5 LFLP s'appliquent par analogie au montant à transférer. Pour chaque conjoint, la prestation de sortie à partager correspond à la différence entre la prestation de sortie, augmentée des avoirs de libre passage existant éventuellement au moment du divorce, et la prestation de sortie, augmentée des avoirs de libre passage existant éventuellement au moment de la conclusion du mariage (cf. art. 24 LFLP). Pour ce calcul, on ajoute à la prestation de sortie et à l'avoir de libre passage existant au moment de la conclusion du mariage les intérêts dus au moment du divorce (ATF 128 V 230 ; ATF 129 V 444 ).!

3. Par ailleurs, selon les art. 8a de l'ordonnance fédérale sur le libre passage dans la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité, du 3 octobre 1994 (ordonnance sur le libre passage, OLP - RS 831.425) et 12 de l'ordonnance fédérale sur la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité, du 18 avril 1984 (OPP 2 - RS 831.441.1), le taux d'intérêt applicable à la prestation de sortie acquise avant le mariage est de 4% jusqu'au 31 décembre 2002, 3.25% en 2003, 2.25% en 2004, 2.5% de 2005 à 2007, 2.75% en 2008, 2% de 2009 à 2011, 1.5% de 2012 à 2013 et 1.75% dès le 1 er janvier 2014. !

4. En l'espèce, le juge de première instance a ordonné le partage par moitié des prestations de sortie acquises durant le mariage par les demandeurs. Les dates pertinentes sont, d'une part, le 18 février 2000, date du mariage, d'autre part le 6 septembre 2016, date à laquelle le jugement de divorce est devenu exécutoire.!

5. Selon les documents produits, la prestation acquise pendant le mariage par le demandeur s'élève à CHF 7'861.60, tandis que celle acquise par la demanderesse atteint la somme de CHF 2'014.-, les intérêts ayant déjà été calculés par les institutions de prévoyance défenderesses. Ainsi le demandeur doit à son ex-épouse le montant de CHF 3'930.80 (7'861.60 : 2) alors qu'elle lui doit celui de CHF 1'007.- (2'014.- : 2), de sorte que c'est en définitive le demandeur qui doit à son ex-épouse le montant de CHF 2'923.80 (3'930.80 - 1'007.-).!

6. Conformément à la jurisprudence, depuis le jour déterminant pour le partage jusqu'au moment du transfert de la prestation de sortie ou de la demeure, le conjoint divorcé bénéficiaire de cette prestation a droit à des intérêts compensatoires sur le montant de celle-ci. Ces intérêts sont calculés au taux minimum légal selon l'art. 12 de l'ordonnance sur la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité du 18 avril 1984 (OPP 2) ou selon le taux réglementaire, si celui-ci est supérieur (ATF non publié B 36/02 du 18 juillet 2003).!

7. Aucun émolument ne sera perçu, la procédure étant gratuite (art. 73 al. 2 LPP et 89H al. 1 de la loi sur la procédure administrative du 12 septembre 1985).!

PAR CES MOTIFS,  
LA CHAMBRE DES ASSURANCES SOCIALES :