

GE_GERICHTE CAPH/102/2018 vom 20. Juli 2018

GE Cour de justice, 2018-07-20, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_CAPH_102_2018

FR: GE_GERICHTE CAPH/102/2018 du 20 juillet 2018

IT: GE_GERICHTE CAPH/102/2018 del 20 luglio 2018

Erwägungen

E. 1.1

L'appel est recevable contre les décisions finales de première instance, dans les affaires patrimoniales si la valeur litigieuse au dernier état des conclusions est de 10'000 fr. au moins (art. 308 CPC).

- 15/29 -

C/10653/2015-4

L'appel, écrit et motivé, est introduit auprès de l'instance d'appel dans les 30 jours à compter de la notification de la décision motivée (art. 311 al. 1 CPC).

E. 1.2

En l'espèce, la décision attaquée est finale et la valeur litigieuse est supérieure à 10'000 fr., de sorte que la voie de l'appel est ouverte. L'appel, écrit et motivé, a été introduit auprès de l'instance d'appel dans les 30 jours à compter de la notification de la décision motivée. Il est, partant, recevable dans cette mesure.

E. 2

L'appel peut être formé pour violation du droit et constatation inexacte des faits. La Cour connaît de la cause avec plein pouvoir d'examen (art. 310 CPC). La maxime des débats s'applique, compte tenu de la valeur litigieuse supérieure à 30'000 fr. (art. 55 al. 1 et 247 al. 2 let. b ch. 2 CPC), ainsi que la maxime de disposition (art. 58 al. 1 CPC).

E. 3

Les appelants formulent des conclusions constatatoires nouvelles (conclusions n° 1 à 6). Par ailleurs, ils reprennent en appel leurs conclusions de première instance tendant à la condamnation de C_____, d'une part, à payer 500 fr. à A_____ à titre de réparation du dommage subi lors de son agression (conclusion n° 11) et, d'autre part, à leur restituer leur ordinateur respectif ou, à défaut, à leur payer à chacun 1'500 fr. (conclusions n° 12 et 13).

3.1.1 Selon l'art. 317 al. 2 CPC, la demande ne peut être modifiée que si les conditions fixées à l'art. 227 al. 1 CPC sont remplies et si la modification repose sur des faits ou des moyens de preuve nouveaux. Les conclusions constatatoires sont subsidiaires et ne sont recevables que si la partie ne peut pas obtenir en sa faveur un jugement condamnatore ou formateur (ATF 142 V 2 consid. 1.1; 137 II 199 consid. 6.5; arrêts du Tribunal fédéral 5A_403/2017 du 11 septembre 2017 consid. 1.2; 9C_151/2016 du 27 janvier 2017 consid. 3, publié in SVR 2017 (11) p. 49).

3.1.2 Que la cause soit soumise à la maxime des débats ou à la maxime inquisitoire, il incombe au recourant de motiver son appel (art. 311 al. 1 CPC), c'est-à-dire de démontrer le caractère erroné de la motivation attaquée. Pour satisfaire à cette exigence, il ne lui suffit cependant pas de renvoyer aux moyens soulevés en première

instance, ni de se livrer à des critiques toutes générales de la décision attaquée. Sa motivation doit être suffisamment explicite pour que l'instance d'appel puisse la comprendre aisément, ce qui suppose une désignation précise des passages de la décision que le recourant attaque et des pièces du dossier sur lesquelles repose sa critique (ATF 138 III 374 consid. 4.3.1). La motivation est une condition de recevabilité de l'appel, qui doit être examinée d'office. Si elle fait défaut, le tribunal cantonal n'entre pas en matière sur le

- 16/29 -

C/10653/2015-4 recours (arrêts du Tribunal fédéral 4A_659/2011 du 7 décembre 2011 consid. 3, SJ 2012 I 232 ; 5A_438/2012 du 27 août 2012 consid. 2.2 et 2.4). La cour d'appel applique certes le droit d'office (art. 57 CPC). Cependant, elle ne traite en principe que les griefs soulevés, à moins que les vices juridiques soient tout simplement évidents (arrêts du Tribunal fédéral 4A_258/2015 du 21 octobre 2015 consid. 2.4.3; 4A_290/2014 du 1er septembre 2014 consid. 3.1). 3.2.1 En l'espèce, les conclusions nouvelles n° 1 à 6 des appelants ne sont pas fondées sur des faits ou des moyens de preuve nouveaux, ce que n'allèguent d'ailleurs même pas ceux-ci, de sorte qu'elles seront déclarées irrecevables. En tout état, même si ces conclusions n'étaient pas nouvelles, elles seraient irrecevables, en raison de leur caractère constatatoire. 3.2.2 Dans leur acte d'appel, les appelants, pourtant assistés d'un avocat, ne formulent aucun grief, ni même seulement une ébauche de critique, à l'encontre de la décision entreprise en lien avec le rejet de leurs conclusions tendant à la réparation du dommage subi lors de l'agression (conclusion n° 11) et à la restitution de leur ordinateur respectif ou, à défaut, au paiement de 1'500 fr. à chacun (conclusions n° 12 et 13). Leur conclusion n° 11 sera par conséquent déclarée irrecevable. Tel ne sera en revanche pas le cas de leurs conclusions n° 12 et 13, le vice juridique de la décision dont est appel à ce sujet étant évident, tel qu'il sera exposé ci-dessous (consid. 7).

E. 4

Les appelants reprochent au Tribunal d'avoir retenu que leurs congés n'étaient pas abusifs. Ils avaient réclamé l'indemnisation de leurs heures supplémentaires et l'obtention des autorisations nécessaires à l'exercice de leur activité, ce qui était démontré par leurs courriers du 8, respectivement du 10 décembre 2014. Lorsque leur employeur s'était rendu compte de l'impossibilité d'obtenir dites autorisations, il avait dû se résigner à résilier les rapports de travail. Les premiers juges n'avaient à tort pas tenu compte du témoignage de G_____. Il en ressortait que celui-ci s'était rendu avec eux acquérir une bombe au poivre qui n'était pas en vente libre, en indiquant le nom de leur employeur, et qu'il avait souhaité acheter des matraques, ce qui n'avait pas été autorisé. 4.1.1 Selon l'art. 336 al. 1 let. d CO, le congé est abusif lorsqu'il est donné par une partie parce que l'autre partie fait valoir de bonne foi des prétentions résultant du contrat de travail. Cette disposition vise le congé-représailles. Elle tend en particulier à empêcher que le licenciement soit utilisé pour punir le travailleur d'avoir fait valoir des prétentions auprès de son employeur en supposant de bonne foi que les droits dont il soutenait être le titulaire lui étaient acquis (ATF 136 III 513 consid. 2.4 ; arrêt du Tribunal fédéral 4A_401/2016 du 13 janvier 2017 consid. 5.1.2 et les arrêts cités).

- 17/29 -

C/10653/2015-4 4.1.2 En application de l'art. 8 CC, c'est en principe à la partie qui a reçu son congé de démontrer que celui-ci est abusif (ATF 130 III 699 consid. 4.1, SJ 2005 I 152; arrêt du Tribunal fédéral 4A_92/2017 du 26 juin 2017 consid. 2.2.2). Le travailleur doit

établir non seulement le motif abusif mais aussi l'existence d'un lien de causalité entre l'état de fait fondant le caractère abusif du congé et la résiliation du contrat de travail (DUNAND, in Commentaire du contrat de travail [éd: Dunand/Mahon], 2013, n° 16 ad art. 336 CO). Ainsi, le fait que l'employé émette de bonne foi une prétention résultant de son contrat de travail n'a pas nécessairement pour conséquence de rendre abusif le congé donné ultérieurement par l'employeur. Encore faut-il que la formulation de la prétention en soit à l'origine et qu'elle soit à tout le moins le motif déterminant du licenciement (arrêt du Tribunal fédéral 4A_401/2016 précité consid. 5.1.3). La jurisprudence a tenu compte des difficultés qu'il pouvait y avoir à apporter la preuve d'un élément subjectif, à savoir le motif réel de celui qui a donné le congé. Le juge peut ainsi présumer en fait l'existence d'un congé abusif lorsque l'employé parvient à présenter des indices suffisants pour faire apparaître comme non réel le motif avancé par l'employeur. Si elle facilite la preuve, cette présomption de fait n'a pas pour résultat d'en renverser le fardeau. Elle constitue, en définitive, une forme de "preuve par indices". De son côté, l'employeur ne peut rester inactif. Il n'a pas d'autre issue que de fournir des preuves à l'appui de ses propres allégations quant au motif du congé (ATF 130 III 699 consid. 4.1 et arrêt du Tribunal fédéral 4A_92/2017 consid. 2.2.2 précités).

E. 4.2

En l'espèce, les appelants ne démontrent pas qu'ils travaillaient sur le site, à la demande de l'intimé, équipés de matériel nécessitant des autorisations dont ils n'étaient pas au bénéfice. Cette question peut cependant en tout état rester ouverte. En effet, même s'il fallait retenir les circonstances précitées comme établies, celles-ci ne constitueraient pas un indice du fait qu'ils auraient fait valoir une prétention à ce sujet et, même si tel avait été le cas, encore moins du fait que l'intimé aurait eu la volonté de les en punir. Par ailleurs, aucun élément du dossier ne fait non plus apparaître même un début de problématique entre les parties en lien avec l'accomplissement d'heures supplémentaires. Comme il sera exposé au considérant 5 ci-après, il apparaît bien plutôt qu'il était convenu entre les parties que si de telles heures devaient être effectuées, la rémunération de celles-ci était comprise dans le salaire mensuel de 7'500 fr. convenu, de sorte que les appelants n'ont dû émettre aucune prétention à cet égard. Enfin, les lettres des appelants du mois de décembre 2014 sont, quant à elles, postérieures au licenciement respectif de ceux-ci, de sorte qu'aucun caractère probant ne saurait leur être reconnu à cet égard.

- 18/29 -

C/10653/2015-4 Certes, l'intimé admet qu'il était convenu qu'un contrat de travail écrit serait établi et il admet lui-même que B_____ a réclamé « à nouveau » qu'il y soit procédé aux alentours du mois d'octobre 2014. Certes, tel n'était pas encore le cas au stade de leur licenciement. Il ne ressort cependant pas du dossier qu'une échéance avait été stipulée à cet égard et les appelants ne fournissent aucun indice du fait que cette revendication aurait été à l'origine d'un congé représailles de la part de l'intimé. Ils allèguent au contraire eux-mêmes, bien que sans en fournir le moindre indice, que celui-ci avait dû se résigner à résilier les rapports de travail, lorsqu'il s'était rendu compte de l'impossibilité d'obtenir les autorisations nécessaires à l'exercice de l'activité pour laquelle ils avaient été engagés par ses soins. Or, même s'il fallait admettre que ce motif était avéré, ce qui n'est pas le cas, la résiliation intervenue de ce fait ne saurait de toute façon être qualifiée de congé représailles. Elle reflèterait simplement la volonté de celui-ci de mettre fin à des relations contractuelles ne respectant pas le cadre légal et ne pouvant être régularisées et non son intention de punir

les appelants de lui avoir réclamé cette mise en conformité. Ils n'ont par ailleurs apporté aucun indice suffisant pour faire apparaître les motifs avancés par l'intimé comme non réels. C'est bien plutôt l'intimé qui a fourni des indices, bien que minces, de la réalité de ceux-ci, étant relevé que peu importe à cet égard de déterminer s'ils étaient fondés. S'agissant de B_____, des films ont effectivement été loués durant la nuit au mois de novembre 2014 et un solde de tout compte a bien été signé à la fin du mois d'octobre 2014 dans le cadre de l'emploi par l'intimé de l'épouse de celui-ci. Pour ce qui est de A_____, le licenciement de celui-ci est bien intervenu le jour même et à la suite d'un entretien avec l'intimé qui s'est déroulé immédiatement après que le premier ait appris le congé signifié à son collègue et qu'il se soit rendu auprès de ce dernier pour lui demander des explications à ce sujet.

E. 4.3

En conclusion, le grief des appelants est infondé. C'est à juste titre que les premiers juges les ont déboutés de leurs prétentions en paiement d'une indemnité pour licenciement abusif. Le jugement entrepris sera donc confirmé sur ce point.

E. 5

Les appelants font grief au Tribunal de ne pas avoir retenu leur présence sur le site durant la journée en été 2014, ce qui découlait de leur pièce 57, du témoignage de G_____ et du fait que des jardiniers accédaient au site durant la journée grâce à leur présence, étant les seuls à contrôler les alarmes durant cette période. L'intimé soutient que les personnes à contacter indiquées sur la pièce précitée n'étaient pas forcément sur place, que les appelants désactivaient les alarmes le matin en partant, que I_____ n'avait vu les appelants que quelques fois sur le site en été 2014 et que l'autre jardinier ne les y avait jamais rencontrés.

- 19/29 -

C/10653/2015-4 5.1.1 Si les circonstances exigent des heures de travail plus nombreuses que ne le prévoit le contrat ou l'usage, un contrat-type de travail ou une convention collective, le travailleur est tenu d'exécuter ce travail supplémentaire, dans la mesure où il peut s'en charger et où les règles de la bonne foi permettent de le lui demander (art. 321c al. 1 CO). L'employeur est tenu de rétribuer les heures de travail supplémentaires qui ne sont pas compensées par un congé en versant le salaire normal majoré d'un quart au moins, sauf clause contraire d'un accord écrit, d'un contrat-type de travail ou d'une convention collective (art. 321c al. 3 CO). L'employé qui réclame la rémunération d'heures supplémentaires supporte le fardeau de la preuve de l'existence de celles-ci, en vertu de l'art. 8 CC (arrêts du Tribunal fédéral 4C.92/2004 du 13 août 2004 consid. 3.2; 4P.96/2003 du 30 juillet 2003 consid. 2.3.1). Toutefois, la jurisprudence admet une preuve facilitée tant de l'existence même de ces heures supplémentaires que de leur ampleur, en application analogique de l'art. 42 al. 2 CO. Cette application analogique entre en considération lorsque tous les indices fournis par le dossier permettent, en considération du cours ordinaire des choses, de conclure avec une certaine force à l'existence d'heures supplémentaires (arrêt du Tribunal fédéral 4C.307/2006 du 25 mars 2007 consid. 3.2 avec références). Bien entendu, cette preuve facilitée ne renverse pas le fardeau de la preuve. L'employé doit donc établir, dans la mesure possible et raisonnable exigible, toutes les circonstances qui permettent de conclure à l'existence d'heures supplémentaires et d'en apprécier l'ampleur (arrêt précité consid. 3.2). Lorsque l'employeur n'a mis sur pied aucun système de contrôle des horaires et n'exige pas des travailleurs qu'ils établissent des décomptes, il est plus difficile d'apporter la preuve requise; l'employé qui, dans une telle situation, recourt aux témoignages pour établir son

horaire effectif utilise un moyen de preuve adéquat (arrêts du Tribunal fédéral 4A_611/2012 du 19 février 2013 consid. 2.2; 4A_543/2011 du 17 octobre 2011 consid. 3.1.3). 5.1.2 La Loi fédérale sur le travail dans l'industrie, l'artisanat et le commerce (LTr), ne s'applique pas aux situations dans lesquelles l'employeur occupe un travailleur dans son ménage pour ses propres besoins. La protection des travailleurs domestiques relève alors des contrats-types de travail que les cantons sont tenus d'édicter en vertu de l'art. 359 al. 2 CO (art. 2 al. 1 let. g LTr ; arrêt du Tribunal fédéral 4A_96/2017 du 14 décembre 2017 consid. 4.1.3). 5.1.3 Selon l'art. 1 du Contrat-type de travail de l'économie domestique (CTT- EDom) dans sa version en vigueur au 1er janvier 2014 jusqu'au 31 décembre 2015 (J 1 50.03), celui-ci s'applique aux travailleurs occupés dans un ménage privé, soit au personnel affecté aux activités domestiques traditionnelles, notamment aux maîtres d'hôtel, gouvernantes, cuisiniers, cuisinières, valets de chambre, femmes de chambre, chauffeurs, jardiniers, jardinières, ainsi qu'aux autres employés de maison affectés notamment au nettoyage, à l'entretien du linge, aux commissions,

- 20/29 -

C/10653/2015-4 à la prise en charge d'enfants, de personnes âgées, de personnes handicapées et de malades, à l'assistance aux personnes âgées, aux personnes handicapées et aux malades dans la vie quotidienne. Le contrat-type ne s'applique notamment pas aux travailleurs soumis à une convention collective de travail étendue au secteur d'activité ou aux travailleurs de l'économie domestique assujettis au droit public de la Confédération ou des cantons ou au droit international public. Sauf accord écrit, il ne peut être dérogé, en défaveur du travailleur, à la durée du travail, qui est de 45 heures par semaine pour le travailleur à temps complet (art. 2 et 5 CTT-EDom). Selon l'art. 7 al. 1 CTT-Edom, sont réputées heures supplémentaires les heures accomplies en sus du maximum quotidien ou hebdomadaire. Par ailleurs, aux termes de l'art. 7 al. 2 et 3 CTT-EDom, les heures effectuées les dimanches et jours fériés ouvrent droit, au choix du travailleur, soit à une majoration de salaire de 50%, soit à un congé payé majoré de 50%, et les heures effectuées entre 23 h et 6 h ouvrent droit, au choix du travailleur, soit au paiement en espèces d'un salaire majoré de 100%, soit à un congé payé majoré de 100%. 5.1.4 Aux termes de l'art. 4 du Concordat sur les entreprises de sécurité (CES; I 2 14), auquel est partie le canton de Genève, celui-ci ne régit que les activités pratiquées par les entreprises de sécurité pour des tiers, sous contrat de mandat. A teneur de l'Arrêté du Conseil fédéral du 17 juin 2014 étendant le champ d'application de la Convention collective de travail pour la branche des services de sécurité privés conclue en septembre 2013, la déclaration de force obligatoire s'applique à l'ensemble du territoire suisse et à tous les employeurs gérant des entreprises qui fournissent des services de sécurité privés et qui occupent au total au moins 10 employés. 5.1.5 Chaque partie doit, si la loi ne prescrit le contraire, prouver les faits qu'elle allègue pour en déduire son droit (art. 8 CC). Le juge établit sa conviction par une libre appréciation des preuves administrées (art. 157 CPC). La libre appréciation des preuves permet ainsi au juge de tenir compte non seulement des preuves matérielles proprement dites mais également de celles, plus subjectives ou psychologiques, telles que l'attitude des parties et des témoins, le degré de crédibilité de leurs déclarations, les difficultés rencontrées par les parties dans l'administration des preuves, etc. (SJ 1984, p. 29).

E. 5.2

En l'espèce, les premiers juges ont débouté les appelants de leurs conclusions en paiement d'heures supplémentaires, au motif qu'ils n'en avaient pas démontré l'accomplissement, sans

avoir au préalable déterminé les trois prémisses nécessaires à une telle conclusion, à savoir l'horaire contractuel, l'horaire effectué et si la durée hebdomadaire et/ou quotidienne de leur travail était soumise à un maximum légal.

- 21/29 -

C/10653/2015-4 Ce procédé, constitutif d'arbitraire, équivaut à un refus d'entrée en matière et il en découle qu'un élément essentiel de la demande n'a pas été jugé (art. 318 al. 1 let. c ch. 1 CPC). Dans le respect du principe du double degré de juridiction, la cause sera donc renvoyée à l'autorité précédente pour nouvelle décision sur la conclusion précitée des appelants. Dans leur analyse, les premiers juges ne pourront se dispenser de constater, respectivement déterminer les trois éléments précités (horaire contractuel ; horaire effectué ; droit applicable) et d'en tirer les conséquences s'agissant de la rémunération à laquelle avaient droit les appelants.

E. 5.2.1

A cette fin, ils devront tenir compte des faits suivants retenus par la Cour: I. Horaire contractuel i. Il n'est pas contesté que l'horaire qu'étaient contractuellement tenus d'effectuer les appelants moyennant le salaire convenu était, à tout le moins et en tous les cas, de 19h à 7h, en principe quatre nuits chacun en alternance, de sorte à couvrir toutes les nuits du mois.

ii. Pour ce qui est des éventuelles heures effectuées en sus de cet horaire, l'intimé allègue qu'il était convenu entre les parties que les appelants organisaient à leur guise leur emploi du temps respectif et que les heures supplémentaires éventuelles étaient comprises dans le salaire contractuel de 7'500 fr. par mois. Selon lui, ce salaire se montait à plus du double du salaire contractuel des appelants dans leur précédent emploi auprès de D_____ SA - dans le cadre duquel ils se consacraient exclusivement à la surveillance du site, à plein temps (45 heures par semaine ou 48 heures y compris les pauses) et à trois agents en alternance - précisément pour couvrir les éventuelles heures effectuées en sus de l'horaire de base de 19h à 7h. Il n'est par ailleurs pas contesté qu'une surveillance de sa propriété sur place était assurée 24h sur 24h, en vue de permettre le fonctionnement de son contrat d'alarme général resté en vigueur avec D_____ SA, lequel portait sur un service opérationnel 24h sur 24h. Il n'est pas contesté non plus que cette surveillance sur place était confiée, durant la journée, à son intendant, G_____, et, pendant la nuit, aux appelants, les trois seules personnes ayant accès aux alarmes.

Or, G_____ était en vacances aux mois de juillet et août 2014. Celui-ci a en outre déclaré qu'une surveillance 24h sur 24h devait être organisée en son absence durant cette période. Il n'a pas contredit le fait que les appelants devaient ainsi pouvoir être contactés par D_____ SA dans le cadre du contrat d'alarme général précité, de jour comme de nuit, comme il résulte de la pièce 57. Il a certes déclaré que les personnes à contacter ne se trouvaient pas forcément sur place. Cependant ce dernier élément n'est pas déterminant, dans la mesure où, effectivement, les appelants pouvaient tous deux être contactés, de jour comme de nuit, alors que l'un d'eux ne se trouvait forcément pas sur place, ceux-ci travaillant en alternance.

- 22/29 -

C/10653/2015-4 Par ailleurs, les appelants ont fourni des relevés détaillés de leurs horaires accomplis durant l'entier de la relation contractuelle. L'intimé s'est, quant à lui, contenté de renvoyer à cet égard à l'horaire contractuel de base visé sous point i. ci-dessus, de contester tout travail effectué en sus et d'alléguer que de toutes façon les éventuelles heures

supplémentaires étaient comprises dans le salaire contractuel. Il n'a pas tenté d'apporter une contre preuve aux allégués des appelants, en expliquant comment était remplacée l'activité de surveillance de l'intendant lorsque celui-ci était absent et quelle personne avait ainsi pour mission notamment de déclencher l'alarme d'urgence auprès de D_____ SA en cas d'intrusion la journée.

En outre, contrairement à ce qu'a retenu de façon arbitraire le Tribunal, il ne saurait être déduit des déclarations de I_____, témoin dont l'audition a été demandée par l'intimé, que celui-ci a déclaré ne pas se souvenir avoir vu les appelants sur le site de jour. Il en ressort bien plutôt que l'un ou l'autre des appelants étaient présents à 8h du matin durant les mois de juillet et août 2014, à l'entrée du site pour identifier les collaborateurs de son entreprise à leur arrivée, de même que la journée, à plusieurs reprises durant les mois de juillet et août 2014, à différents endroits du site. A cet égard, les allégations de l'intimé, par courrier de son conseil au conseil des appelants du 13 février 2015, selon lesquelles ceux-ci auraient été présents durant l'été 2014 sur le site, la journée, pour profiter avec leurs familles des commodités de celui-ci, notamment de la piscine, ne trouvent aucun fondement dans le dossier. Celles-ci sont au surplus contredites par le témoignage de I_____. Celui-ci a en effet déclaré les avoir vus en leur qualité de "vigiles". Au vu de son attestation écrite, produite par l'intimé, et de son témoignage ultérieur contredisant celle-ci, de même que de ses relations contractuelles avec l'intimé encore en vigueur au moment de son audition, ce témoin a en outre dû minimiser la présence des appelants sur le site. L'autre paysagiste auditionné par le Tribunal à la demande de l'intimé, K_____, employé de la même entreprise que son responsable, I_____, a travaillé sur le site moins régulièrement que le précité, à savoir seulement une à deux fois par semaine durant l'été 2014. De toute façon, il y a lieu d'apprécier son témoignage avec réserve, pour les mêmes motifs qu'exposés en lien avec I_____. D'ailleurs, il a déclaré ne pas pouvoir se prononcer sur la présence de gardiens dans la propriété, du fait qu'il avait son travail à effectuer. Il ne peut ainsi rien être déduit de ce dernier témoignage, si non qu'il confirme la réserve avec laquelle il y a lieu de l'apprécier, ainsi que celui du responsable de l'entreprise. Enfin, il est relevé que l'activité de surveillance des appelants ne consistait de toute façon pas, selon les allégations de l'intimé lui-même, en une présence permanente et visible dans le jardin, mais dans l'accomplissement de rondes et pour le surplus une surveillance par vidéo depuis leur loge.

iii. En conséquence, au vu de l'ensemble des éléments exposés sous ch. i et ii supra, il convient de retenir que les appelants et l'intimé ont convenu d'un

- 23/29 -

C/10653/2015-4 "forfait", dans le cadre duquel, moyennant un salaire de 7'500 fr. brut par mois chacun, les premiers devaient s'organiser comme ils le souhaitaient pour que la surveillance du site soit assurée 7 jours sur 7 et 24h sur 24h, à savoir qu'ils devaient, la majeure partie du temps, soit pendant les périodes où G_____ était présent, travailler exclusivement la nuit de 19h à 7h en alternance de sorte à couvrir toutes les nuits du mois (horaire contractuel de base), et, ponctuellement, en cas de besoin, effectuer des heures supplémentaires, soit notamment lorsque celui-ci était absent, le remplacer, en alternance, de sorte à couvrir toutes les journées du mois. Ainsi, il est retenu que cet accord oral prévoyait que le salaire précité comprenait les éventuelles heures supplémentaires effectuées en sus de l'horaire de base de 19h à 7h accompli en alternance et toute rémunération complémentaire éventuelle qui pourrait être due à différents autres titres, en raison notamment du travail de nuit, du dimanche et/ou des jours fériés.

II. Horaire effectué i. Il convient de retenir que les appelants ont, à tout le moins, travaillé 12 heures par jour, de nuit, en principe de 19h à 7h, quatre nuits chacun en alternance, de sorte à couvrir toutes les nuits du mois, ceci tout au long de la relation contractuelle.

Pour ce qui est des modalités précises d'exécution de cet horaire de 12 heures (de nuit) que l'intimé ne conteste pas, notamment le détail des nuits de la semaine travaillées par chacun d'eux, il incombera au Tribunal de les constater en s'en tenant aux relevés détaillés produits par les appelants, l'intimé n'ayant pour sa part pas fourni d'information à ce sujet, ni produit de décomptes, ni contesté de façon concrète ceux produits par les précités à cet égard.

ii. Quant aux heures effectuées en sus de cet horaire, il convient de retenir, sur la base de l'ensemble des indices exposés sous ch. ii. supra, que les appelants ont travaillé, en sus, à la demande et à la connaissance de leur employeur qui en avait besoin, également 12 heures par jour, de jour, en principe de 7h à 19h en alternance, de sorte à couvrir toutes les journées du mois, ceci durant les mois de juillet et août 2014, à l'exclusion de tout autre période, notamment de celle du mois de septembre 2014, faute d'indices suffisants fournis à cet égard.

S'agissant des modalités précises d'exécution de cet horaire complémentaire de 12 heures (de jour) (portant l'horaire global à une activité exercée 24h sur 24h), effectué en juillet et août 2014 en alternance, que l'intimé conteste, il appartiendra au Tribunal de les arrêter, en particulier le détail des jours de la semaine travaillés par chacun d'eux, sur la base de l'art. 42 al. 2 CO, en s'inspirant des décomptes détaillés produits par les appelants.

- 24/29 -

C/10653/2015-4 L'une des trois motivations du Tribunal pour rejeter la demande, soit sa motivation principale, selon laquelle effectuer de tels horaires, à savoir 24h sur 24h en alternance, serait humainement infaisable, ne peut être suivie. En effet, les appelants avaient à disposition une loge, équipée d'un lit, d'un salon et d'une cuisine. Par ailleurs, seules des rondes devaient être effectuées dans la propriété, leur surveillance étant pour le surplus assurée par vidéo depuis cet endroit.

E. 5.2.2

Quant aux dispositions légales applicables, les premiers juges devront déterminer lesquelles s'appliquent précisément à la cause (cf. consid. 5.1 supra).

E. 5.3

En conclusion, en se fondant sur les faits retenus par la Cour, qu'il devra compléter et préciser dans le sens indiqué supra (consid. 5.2.1, II, ch. i et ii) ainsi que sur le droit applicable, qu'il devra déterminer, il incombera au Tribunal de statuer sur la question de savoir si les appelants ont droit à une rémunération complémentaire et, le cas échéant, de calculer celle-ci.

Dans ce cadre, il devra se poser notamment les questions préalables suivantes:

- si le travail des appelants était soumis de par la loi à une durée maximum quotidienne et/ou hebdomadaire et, le cas échéant, laquelle; - si les éventuelles heures effectuées par les appelants en sus de cette durée maximum légale et celles accomplies en sus de l'horaire contractuel de base de 19h à 7h, pouvaient, sur la base d'un accord oral tel que celui conclu par les parties (cf. supra, consid. 5.2.1, I, ch. iii), être comprises dans le salaire mensuel convenu ou si, notamment faute de contrat écrit (ou du fait de normes impératives), ces

heures doivent donner lieu à une rémunération complémentaire; - si les éventuelles majorations légales de salaire dues notamment au titre d'heures supplémentaires, de travail de nuit, du dimanche et des jours fériés pouvaient, sur la base d'un accord oral tel que celui conclu par les parties (cf. supra, consid. 5.2.1, I, ch. iii), être comprises dans le salaire mensuel convenu ou si, notamment faute de contrat écrit (ou du fait de normes impératives), ces majorations doivent donner lieu à une rémunération complémentaire. Au vu de ce qui précède, le chiffre 9 du dispositif du jugement entrepris sera annulé en tant qu'il déboute les appelants de leurs conclusions tendant à la condamnation de l'intimé à leur payer les sommes de 39'589 fr. et de 37'191 fr., à titre d'heures supplémentaires. La cause sera renvoyée aux premiers juges pour nouvelle décision à cet égard dans le sens des considérants ci-dessus.

E. 6

Les appelants font grief aux premiers juges de ne pas avoir retenu que les "attestations internationales d'employeur" ne leur avaient été remises qu'au milieu du mois de juillet 2015. De ce fait, ils avaient été empêchés de faire valoir leur

- 25/29 -

C/10653/2015-4 droit aux indemnités de l'assurance chômage pendant neuf mois, ce qui avait eu pour effet de les plonger dans une "rupture sociale complète", privés de revenus et de prestations de santé. Par ailleurs, l'intimé les avait employés en qualité d'agent de sécurité sans être au bénéfice des autorisations nécessaires à cet effet, édictées en vue d'assurer leur sécurité sur leur lieu de travail, ce qui constituait un acte illicite. Enfin, le précité ne leur avait pas accordé les heures de repos imposées par la loi ni ne leur avait permis de compenser les heures supplémentaires qu'ils avaient effectuées, ce qui était constitutif d'une atteinte à leur santé. Ces circonstances étaient constitutives de graves atteintes à leur personnalité.

E. 6.1

Aux termes de l'art. 328 al. 1 CO, l'employeur doit protéger et respecter, dans les rapports de travail, la personnalité du travailleur; il doit manifester les égards voulus pour sa santé. En cas de violation de l'art. 328 al. 1 CO, l'employé peut prétendre à une indemnité pour tort moral aux conditions de l'art. 49 al. 1 CO. Selon cette norme, celui qui subit une atteinte illicite à sa personnalité a droit à une somme d'argent à titre de réparation morale, pour autant que la gravité de l'atteinte le justifie et que l'auteur ne lui ait pas donné satisfaction autrement. N'importe quelle atteinte ne justifie pas une indemnité (ATF 125 III 70 consid. 3a). Elle doit revêtir une certaine gravité objective et doit être ressentie par la victime, subjectivement, comme une souffrance morale suffisamment forte pour qu'il apparaisse légitime de s'adresser au juge afin d'obtenir réparation (ATF 129 III 715 consid. 4.4 ; 120 II 97 consid. 2a et b; arrêt du Tribunal fédéral 4A_665/2010 du 1er mars 2011 consid. 6.1).

E. 6.2

En l'espèce, c'est à juste titre que les premiers juges ont considéré qu'il n'était pas démontré que l'intimé avait volontairement tardé à remettre aux appelants les "attestations d'employeur internationales". Il a fourni rapidement après la fin de la relation contractuelle les attestations d'employeur, ce qu'il a confirmé au conseil des appelants. Celui-ci a ensuite sollicité les attestations d'employeur internationales, sans mentionner que celles que l'intimé avait déjà remises n'étaient pas celles dont ses mandants avaient besoin, mais en réclamant

que les informations qui y figuraient soient rectifiées conformément à leur version des faits litigieux. L'intimé a déclaré, de façon crédible, n'avoir compris qu'après l'audience de conciliation la demande des appelants de se voir remettre un autre formulaire, soit le document international. Après la dite audience, le conseil de ceux-ci a d'ailleurs adressé au conseil de l'intimé le formulaire requis pour complètement et signature, ce à quoi celui-ci a procédé. Aucune faute ne peut donc être reprochée à l'intimé sur ce point. C'est à juste titre également que le Tribunal a retenu qu'il n'était pas démontré que les appelants avaient travaillé munis d'armes dont le port nécessitait une autorisation. Il ne ressort en effet pas du dossier qu'ils étaient équipés d'une matraque ni qu'ils étaient armés d'un spray au poivre nécessitant une autorisation.

- 26/29 -

C/10653/2015-4 En effet, les témoignages sont contradictoires, respectivement peu précis à cet égard. En outre, il est établi que le spray au poivre qu'ils ont acheté a pu l'être sans autorisation et qu'ils ont tenté de se procurer une matraque, ce qui ne leur a pas été possible, faute d'autorisation précisément. Dans ses déclarations à la police, A_____ n'a d'ailleurs pas mentionné avoir porté une matraque lors de son agression. Aucun acte illicite ne peut donc être reproché à l'intimé à cet égard. En tout état, cette question peut rester ouverte, dans la mesure où les appelants n'allèguent aucune souffrance morale ni physique intense qui aurait par hypothèse découlé de ce prétendu acte illicite. La question de savoir si l'intimé a respecté les prescriptions légales en matière d'horaire de travail et de repos peut également rester indécise pour le même motif. En effet, les appelants ne démontrent, ni n'allèguent d'ailleurs, qu'il en serait résulté une atteinte à leur santé et une souffrance morale intense, ceux-ci faisant valoir uniquement des considérations économiques découlant de la perte de leur emploi. Le défaut de contrat de travail écrit, dont les appelants ne se prévalent de toute façon plus en deuxième instance, n'est pas constitutif de la commission par l'intimé d'un acte illicite, faute d'existence d'une obligation légale à cet égard. En conclusion, le grief des appelants n'est pas fondé. Il ne peut leur être accordé aucune indemnité pour tort moral, faute de réalisation des conditions requises, de sorte que le jugement entrepris sera confirmé sur ce point.

E. 7

Les appelants persistent en appel dans leur conclusion de première instance tendant à la restitution de leur ordinateur ou au paiement de la contre-valeur de ceux-ci.

E. 7.1

Au moment où le contrat prend fin, les parties se rendent tout ce qu'elles se sont remis pour la durée du contrat (art. 339a al. 1 CO).

E. 7.2

En l'espèce, au vu des factures qu'ils ont produites, établies à leur nom respectif, les appelants ont démontré être propriétaires des ordinateurs dont ils réclament la restitution. L'intimé n'a quant à lui pas démontré leur avoir remis une somme à cette fin, ce qui est contesté, de sorte qu'il n'a pas apporté la contre preuve de leur qualité de propriétaires.

En statuant dans le sens contraire, les premiers juges ont violé le droit, étant relevé que le vice juridique de leur décision à cet égard est évident, raison pour laquelle il est entré en matière sur cette question, nonobstant le défaut de motivation développée par les appelants.

E. 7.3

En conclusion, le chiffre 9 du dispositif du jugement entrepris sera annulé en tant qu'il statue sur ce point. L'intimé sera condamné à restituer aux appelants les

- 27/29 -

C/10653/2015-4 ordinateurs litigieux, selon les pièces 34 et 35 de leur bordereau de pièces du

E. 8

septembre 2015, ou, à défaut, à leur verser à chacun la somme nette de 1'500 fr.

E. 8.1

Le montant de 2'300 fr. des frais judiciaires de première instance, sur lequel il n'y a pas lieu de revenir, faute de grief des parties sur ce point, concerne à hauteur de 767 fr. les prétentions des appelants relatives aux heures supplémentaires (33.4%) et de 1'533 fr. le solde de leurs prétentions (66.7%). La cause étant renvoyée aux premiers juges pour nouvelle décision s'agissant des heures supplémentaires, il appartiendra à ceux-ci de statuer à nouveau sur la répartition des frais judiciaires de première instance y relatifs de 767 fr. Pour le surplus, le solde des frais judiciaires de première instance de 1'533 fr. seront, au vu de la réformation du jugement entrepris s'agissant des conclusions relatives aux ordinateurs, répartis comme suit: les appelants ayant eu gain de cause à hauteur de 18'000 fr. ([7'500 fr. + 1'500 fr.] x 2), soit 11.7% de leurs conclusions totalisant 153'500 fr., ils devront supporter les frais judiciaires de 1'533 fr. à hauteur de 1'353 fr. et l'intimé prendra à sa charge le solde, soit 180 fr. Celui-ci sera donc condamné à payer aux appelants cette somme au titre de remboursement des frais judiciaires de première instance (art. 106 al. 2, 111 al. 2 et 318 al. 3 CPC).

E. 8.2

La valeur litigieuse excédant 50'000 fr., il sera perçu des frais judiciaires d'appel (art. 19 al. 3 let. c LaCC). Ceux-ci seront arrêtés à 2'000 fr. et couverts par l'avance déjà opérée par les appelants, laquelle reste acquise à l'Etat (art. 71 RTFMC; art. 111 al. 1 CPC). Ce montant concerne à hauteur de 767 fr. les prétentions des appelants relatives aux heures supplémentaires (38.33%) et de 1'233 fr. le solde de leurs prétentions (61.66%). L'issue du litige étant incertaine s'agissant de la question des heures supplémentaires renvoyée aux premiers juges, la répartition des frais judiciaires de la procédure d'appel y relatifs de 767 fr. sera déléguée à la juridiction précédente, conformément à l'art. 104 al. 4 CPC. Pour le surplus, les appelants succombent à hauteur de 120'500 fr., soit 97.6% de leurs conclusions totalisant 123'500 fr. (200'280 fr. – 76'780 fr.). Le solde des frais judiciaires d'appel de 1'233 fr. sera donc mis à leur charge à hauteur de 1'203 fr. L'intimé devra supporter le solde, soit 30 fr. Celui-ci sera donc condamné à payer aux appelants cette somme au titre de remboursement des frais judiciaires d'appel (art. 106 al. 2 et 111 al. 2 CPC). Il n'est pas alloué de dépens d'appel (art. 22 al. 2 LaCC). * * * * *

- 28/29 -

C/10653/2015-4 PAR CES MOTIFS, La Chambre des prud'hommes, groupe 4 : A la forme : Déclare irrecevables les conclusions n° 1 à 6 et 11 de l'appel interjeté le 30 novembre 2017 par A_____ et B_____ contre le jugement JTPH/409/2017 rendu le 30 octobre 2017 par le Tribunal des Prud'hommes. Déclare recevable l'appel pour le surplus. Au fond : Annule le

chiffre 9 du dispositif de ce jugement en tant qu'il déboute A_____ et B_____ de leurs conclusions tendant à la condamnation de C_____ à leur restituer leurs ordinateurs ou à leur verser à chacun la somme nette de 1'500 fr. et, statuant à nouveau sur ce point: Condamne C_____ à restituer à A_____ et B_____ les deux ordinateurs litigieux, selon les pièces 34 et 35 de leur bordereau de pièces du 8 septembre 2015, ou, à défaut, à verser à chacun des précités la somme nette de 1'500 fr. à titre de contre-valeur de ces biens. Annule le chiffre 9 du dispositif de ce jugement en tant qu'il déboute A_____ et B_____ de leurs conclusions tendant à la condamnation de C_____ à payer 39'589 fr. brut à A_____ et 37'191 fr. brut à B_____, à titre d'heures supplémentaires, et, cela fait: Renvoie la cause au Tribunal des prud'hommes pour nouvelle décision sur les conclusions de A_____ et B_____ tendant à la condamnation de C_____ à payer 39'589 fr. brut à A_____ et 37'191 fr. brut à B_____, avec intérêts à 5% à compter du 1er janvier 2015, à titre d'heures supplémentaires, et sur les frais judiciaires y relatifs. Annule les chiffres 11 et 13 du dispositif du jugement entrepris et, statuant à nouveau sur ces points: Répartit le montant de 1'533 fr. de frais judiciaires de première instance à hauteur de 1'353 fr. à la charge de A_____ et B_____ et de 180 fr. à la charge de C_____. Condamne C_____ à verser à A_____ et B_____ la somme de 180 fr., au titre de remboursement des frais judiciaires de première instance. Confirme pour le surplus le jugement entrepris.

- 29/29 -

C/10653/2015-4 Déboute les parties de toutes autres conclusions. Sur les frais : Arrête les frais judiciaires de l'appel à 2'000 fr. et les compense avec l'avance de frais fournie par A_____ et B_____, qui reste acquise à l'Etat de Genève. Délègue la répartition des frais judiciaires de l'appel à hauteur de 767 fr. au Tribunal des prud'hommes. Répartit le montant de 1'233 fr. de frais judiciaires de l'appel à hauteur de 1'203 fr. à la charge de A_____ et B_____ et de 30 fr. à la charge de C_____. Condamne C_____ à verser la somme de 30 fr. à A_____ et B_____ à titre de remboursement des frais judiciaires de l'appel. Dit qu'il n'est pas alloué de dépens d'appel. Siégeant : Monsieur Cédric-Laurent MICHEL, président; Madame Nadia FAVRE, juge employeur; Monsieur Thierry ZEHNDER, juge salarié; Madame Véronique BULUNDWE-LEVY, greffière.

Indication des voies de recours et valeur litigieuse :

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 supérieure ou égale à 15'000.- fr.

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