

## **VD\_GERICHTE JS17.033948 vom 1. März 2018**

VD Tribunal cantonal, 2018-03-01, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/vd\\_gerichte\\_JS17.033948](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/vd_gerichte_JS17.033948)

FR: VD\_GERICHTE JS17.033948 du 1 mars 2018

IT: VD\_GERICHTE JS17.033948 del 1 marzo 2018

### **Erwägungen**

#### **E. 3**

janvier 2018, il est formellement recevable. Néanmoins, rédigé par l'appelant lui-même et corroboré par aucune pièce, il n'a pas de valeur probante. La troisième pièce, à savoir un courrier adressé par F.\_\_\_\_\_ à l'appelant le 12 décembre 2017, est également recevable car postérieure à l'audience du 24 octobre 2017 et jointe à l'écriture d'appel. Par ailleurs, l'appelant a sollicité des mesures d'instruction complémentaires, en particulier qu'il soit procédé à son audition et à celle de B.M.\_\_\_\_\_. Toutefois, l'appelant omet de préciser sur quels allégués lui et son épouse devraient être entendus et n'explique pas dans quelle mesure ces auditions sont nécessaires pour le présent litige. En outre, s'agissant en l'espèce d'un litige patrimonial, la preuve par titre paraît suffisante. L'appelant a en outre requis la production par V.\_\_\_\_\_ de plusieurs documents, destinés en substance à établir que sa situation financière est plus favorable que celle de V.\_\_\_\_\_. Ces réquisitions doivent toutefois être rejetées pour les motifs exposés ci-dessous (consid. 5.3 supra).

#### **E. 4.1**

L'appelant allègue que « certains faits sont manifestement établis de manière inexacte et arbitraire ».

- 10 -

#### **E. 4.2**

L'art. 310 CPC n'interdit nullement à la Cour cantonale d'aboutir à des constatations de fait différentes de celles auxquelles l'autorité de première instance est parvenue. Il ne précise pas non plus comment le juge d'appel doit apprécier les preuves et sur quelles bases il peut se forger une opinion (TF 4A\_748/2012 du 3 juin 2013 consid. 2.1). L'appel doit être motivé (art. 311 al. 1 CPC), à savoir qu'il doit exposer précisément en quoi le raisonnement du premier juge serait erroné (TF 4A\_474/2013 du 10 mars 2014 consid. 3.1) et indiquer sur quels points et en quoi la décision attaquée violerait le droit ou sur quels points et en quoi les faits auraient été constatés de manière inexacte ou incomplète par le premier juge. Aussi, la Cour de céans n'est pas tenue d'examiner, comme le ferait une autorité de première instance, toutes les questions juridiques qui se posent si elles ne sont pas remises en cause devant elle, ni de vérifier que tout l'état de fait retenu par le premier juge est exact et complet, si seuls certains points de fait sont contestés devant elle (CACI 1er février 2012/57 consid. 2a).

#### **E. 4.3**

L'appelant semble contester les faits retenus par le premier juge mais confond en réalité le grief de constatation inexacte des faits avec celui d'appréciation erronée des faits. Ainsi, il critique l'appréciation du premier juge sans expliquer précisément quel fait n'aurait pas dû

être retenu ou aurait été constaté de manière inexacte et, a fortiori, sans amener de preuves qui contrediraient les faits retenus, procédé qui n'est pas admissible dans le cadre d'un appel. Au demeurant, il n'explique pas non plus pour quels motifs les faits retenus par le magistrat de première instance seraient le résultat d'une appréciation erronée de sa part. En conséquence, le grief de constatation inexacte des faits est dès lors infondé.

### **E. 5.1**

L'appelant soutient que sa situation financière s'est détériorée au point qu'il n'est plus en mesure de contribuer à l'entretien de son ex-

- 11 - épouse sans porter atteinte à son minimum vital. Sa situation s'est dégradée par rapport aux circonstances qui avaient prévalu lors de la signature de la convention le 20 décembre 2001 par laquelle il s'était engagé à s'acquitter d'une pension de 4'838 fr. par mois.

### **E. 5.2.1**

L'art. 153 al. 2 aCC prévoit que la pension alimentaire allouée à titre de secours sera supprimée ou réduite, à la demande du débiteur, si l'ayant droit n'est plus dans le dénuement ou si la gêne dans laquelle il se trouvait a sensiblement diminué ; il en sera de même si la pension n'est plus en rapport avec les facultés du débiteur. Le Tribunal fédéral a retenu que la rente pouvait être réduite si la situation économique du débiteur se détériorait et si la situation du bénéficiaire s'améliorait, mais à la condition que cette amélioration soit importante et à vues humaines durable et qu'elle n'ait pas pu être prévue au moment du divorce (ATF 117 II 211, JT 1994 I 265 et les réf. citées). Une modification peut intervenir même si la contribution a été fixée par convention (ATF 105 II 168, JT 1980 I 536).

Lorsqu'une rente à vie a été accordée, il faut prendre en considération la manière dont la situation économique du bénéficiaire se présentera lorsqu'il aura atteint l'âge de la retraite; la modification du jugement de divorce ne constitue pas une révision de ce dernier et le juge est lié par les constatations du jugement. Pour répondre à la question de savoir s'il existe une modification notable depuis le divorce, il faut prendre comme point de départ les éléments constatés par le juge dans le jugement de divorce (ATF 117 II 359 c. 5 et 6, JT 1994 I 322). Un procès en modification permet seulement une adaptation de la rente à un changement des circonstances. Il n'y a donc pas à examiner quelle contribution d'entretien serait appropriée à la situation économique actuelle. C'est le revenu retenu par le jugement de divorce qui doit être pris comme point de départ pour la fixation de la contribution d'entretien. Le juge de la modification est lié même si les constatations de fait du jugement de divorce s'avèrent par la suite être inexactes (ATF 117 II 359 c. 5 et 6 déjà cité; TF 5A\_721/2007 du 29 mai 2008 c. 3.1; TF 5C.197/2003 du 30 avril 2004 c. 2.1, in FamPra.ch 2004 p. 689, avec références). Une augmentation des charges de la famille du débiteur, par exemple son

- 12 - remariage, peut justifier la suppression ou la réduction de la rente ou de la pension si le débiteur, malgré tous les efforts qui peuvent lui être demandés, ne peut plus payer sans tomber, lui et sa nouvelle famille, dans le besoin ou tout au moins sans devoir se restreindre plus que le créancier (ATF 79 II 137, JT 1954 I 263; SJ 1992 p. 129).

### **E. 5.2.2**

Pour fixer le montant de la pension ou de la rente, il faut prendre en considération les circonstances futures déjà certaines ou fort probables au moment du divorce; ce principe

s'impose à plus forte raison lorsque le juge est appelé à statuer sur une demande en modification du jugement de divorce (ATF 120 II 4, JT 1999 I 41). On ajoutera que cette jurisprudence a été confirmée sous l'empire du nouveau droit. Ainsi, la modification du jugement de divorce est possible si les circonstances ayant prévalu lors de la fixation de la contribution ont subi un changement notable et durable qui n'a pas été pris en compte dans le jugement de divorce (TF 5A\_241/2010 du 9 novembre 2010 c. 3.2, in FamPra.ch 2011 p. 193). Le Tribunal fédéral a rappelé que l'analyse de chaque cas devait se faire de manière concrète, en comparant les situations avant et après le changement de circonstances. Des comparaisons en pourcentages des revenus peuvent représenter un indice utile, mais ne dispensent pas le juge d'une analyse concrète du cas d'espèce (TF 5A\_93/2011 du 13 septembre 2011 c. 6.1; ATF 118 II 229 c. 3a). Si le Tribunal fédéral a admis la possibilité d'instaurer une renonciation à demander une modification de la rente d'assistance. Dans un arrêt très ancien (ATF 67 II 6), il a retenu que les anciens époux étaient en droit de modifier par accord le règlement de leurs intérêts pécuniaires et qu'il était admissible que la pension allouée à titre de secours soit soumise à l'art. 153 al. 2 aCC, mais qu'une telle pension ne pouvait plus être révisée lorsque les parties ont entendu exclure à l'avenir toute modification. Dans l'arrêt en question, il était toutefois fait état, dans les faits, d'un courrier d'avocat qui précisait que la concession de la

- 13 - créancière dans les pourparlers impliquait que la rente était invariable et prenait le caractère d'une rente viagère. Ce point est discutable, mais il semble effectivement excessif de retenir une contribution « immuable », soit qui échapperait aux conditions posées par l'art. 153 al. 2 aCC pour une modification ou une suppression. Comme le Tribunal fédéral l'a rappelé, la *clausula rebus sic stantibus* ne doit être appliquée que rarement et dans des circonstances bien précises (CACI 30 juin 2015/339).

### **E. 5.2.3**

En matière de contributions d'entretien, la modification du jugement de divorce peut prendre effet - au plus tôt - au moment du dépôt de la requête (ou à une date ultérieure), l'octroi d'un tel effet rétroactif relevant toutefois de l'appréciation du juge (TF 5A\_274/2015 du 25 août 2015 consid. 3.5 non publié in ATF 141 III 376, lequel fait référence à l'ATF 127 III 496 rendu sous l'empire de l'ancien droit ; TF 5A\_745/2015 du 15 juin 2016 consid. 5.2.3).

### **E. 5.3**

En l'espèce, les parties ont convenu de modifier la contribution d'entretien telle que fixée par jugement de divorce dans une convention du 20 décembre 2001, prévoyant que l'intimée aurait droit au 33 % du montant net de la retraite de l'appelant. Rien n'indique que les parties aient décidé d'exclure toute modification de la convention pour l'avenir. L'appelant plaide qu'il doit faire face à des charges supplémentaires liées à ses problèmes de santé et qu'il doit être suivi dans un établissement spécialisé adapté à son état de faiblesse physique et psychique sans qu'une amélioration ne soit envisageable, et qu'il n'en avait pas été tenu compte lors du jugement de divorce ou lors de l'établissement de la convention en 2001, ce qui justifie une entrée en matière sur la requête de modification, comme cela a d'ailleurs été admis par le premier juge. Pour l'appelant, nonobstant son entrée en EMS, il conserve ses obligations familiales envers sa femme et doit pourvoir à son entretien, notamment s'acquitter des frais de logement et de véhicule commun, respectivement par 1'980 fr. et 1'000 fr. Contrairement à ce qui a été

- 14 - retenu par le magistrat de première instance, on ne saurait faire abstraction des obligations familiales de l'appelant envers son épouse actuelle. Cela étant, les frais de véhicule pour un montant de 1'000 fr. mensuels pour une personne à la retraite paraissent disproportionnés. Quant à l'appartement de [...], le montant du loyer est de 1'980 fr. et il est presque intégralement couvert par la rente AVS de l'épouse de l'appelant. Enfin, selon la décision entreprise, l'appelant bénéficie d'un disponible d'un peu plus de 2'300 fr. qui devrait lui permettre de subvenir aux besoins de son épouse restée seule dans l'appartement conjugal. L'appelant allègue encore qu'il ne dispose plus d'économies pour faire face à ses obligations. Le moyen est sans fondement dès lors qu'il résulte de ce qui précède que celui-ci dispose des revenus nécessaires pour s'acquitter de ses charges. Quant à la question d'un éventuel transfert du patrimoine en faveur de l'ex-épouse en raison de la contribution d'entretien servie pendant des années, elle n'est pas pertinente. D'une part, conformément aux principes exposés ci-dessus, il ne s'agit pas d'un motif qui pourrait être invoqué à l'appui d'une demande de modification à forme de l'art 153 aCC, a fortiori au stade des mesures provisionnelles. D'autre part, même si les charges de l'intimée avaient été surévaluées par le premier juge, cela n'aurait pas d'incidence sur l'issue de la présente procédure provisionnelle dès lors que le minimum vital de l'appelant est préservé, étant rappelé qu'en modification de jugement de divorce, les contributions d'entretien ne sont pas acquises au stade provisoire et que l'intimée pourra être tenue à remboursement après décision au fond. Les moyens de l'appelant sont dès lors mal fondés.

## E. 6

Pour ces motifs, l'appel doit être rejeté selon le mode procédural de l'art. 312 al. 1 CPC et le jugement entrepris confirmé. Les frais judiciaires de deuxième instance, arrêtés à 1'200 fr. (art. 63 al. 2 TFJC [tarif du 28 septembre 2010 des frais judiciaires civils ;

- 15 - RSV 270.11.5]), seront mis à la charge de l'appelant, qui succombe (art. 106 al. 1 CPC). Il n'y a pas lieu à l'allocation de dépens, l'intimée n'ayant pas été invitée à se déterminer sur l'appel. Par ces motifs, la juge déléguée de la Cour d'appel civile prononce : I. L'appel est rejeté. II. L'ordonnance est confirmée. III. Les frais judiciaires de deuxième instance sont arrêtés à 1'200 fr. (mille deux cents francs) et mis à la charge de l'appelant. IV. L'arrêt est exécutoire. La juge déléguée : Le greffier : Du Le présent arrêt, dont la rédaction a été approuvée à huis clos, est notifié en expédition complète à : - Me Nicolas Rouiller (pour A.M. \_\_\_\_\_), - Me Joël Crettaz (pour V. \_\_\_\_\_),

- 16 - et communiqué, par l'envoi de photocopies, à : - Mme la Présidente du Tribunal civil de l'arrondissement de Lausanne. La juge déléguée de la Cour d'appel civile considère que la valeur litigieuse est supérieure à 30'000 francs. Le présent arrêt peut faire l'objet d'un recours en matière civile devant le Tribunal fédéral au sens des art. 72 ss LTF (loi du 17 juin 2005 sur le Tribunal fédéral – RS 173.110), le cas échéant d'un recours constitutionnel subsidiaire au sens des art. 113 ss LTF. Dans les affaires pécuniaires, le recours en matière civile n'est recevable que si la valeur litigieuse s'élève au moins à 15'000 fr. en matière de droit du travail et de droit du bail à loyer, à 30'000 fr. dans les autres cas, à moins que la contestation ne soulève une question juridique de principe (art. 74 LTF). Ces recours doivent être déposés devant le Tribunal fédéral dans les trente jours qui suivent la présente notification (art. 100 al. 1 LTF). Le greffier :