

REPUBLIQUE ET



CANTON DE GENEVE

POUVOIR JUDICIAIRE

A/3768/2007

ATAS/371/2008

ARRET

**DU TRIBUNAL CANTONAL DES
ASSURANCES SOCIALES**

Chambre 2

du 1^{er} avril 2008

En la cause

Madame A _____, domiciliée à GENEVE

demandeurs

Monsieur A _____, sans domicile ni résidence connue

contre

AXA WINTERTHUR, sise avenue de Cour 26, LAUSANNE

défenderesses

GASTROSOCIAL, sise Bahnhofstrasse 86, AARAU

**Siégeant : Isabelle DUBOIS, Présidente; Anne REISER et Eugen MAGYARI, Juges
assesseurs.**

EN FAIT

1. Par jugement du 12 février 2007, la 11^{ème} chambre du Tribunal de première instance a prononcé le divorce de Madame A_____, et Monsieur A_____, mariés en date du 17 novembre 1993.
2. Selon le chiffre 7 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.
3. Le jugement de divorce est devenu définitif le 3 octobre 2007 et a été transmis d'office au Tribunal de céans le 9 octobre 2007 pour exécution du partage.
4. Le Tribunal de céans a sollicité des parties le nom de leur institution de prévoyance, puis a interpellé les institutions défenderesses en les priant de lui communiquer les montants des avoirs LPP des parties acquis durant le mariage, soit entre le 17 novembre 1993 et le 3 octobre 2007.
5. La prestation acquise pendant le mariage par le demandeur est de 1'692 fr. 25 + 138 fr. 55 selon le courrier de la WINTERTHUR du 7 mars 2008 et de 91 fr. 95 selon le courrier de GASTROSOCIAL du 8 novembre 2007, soit un total de 1'922 fr. 75. Celle de la demanderesse est de 111 fr. 60 selon le courrier de l'INSTITUTION SUPPLEMENTIVE LPP du 3 décembre 2007 et de 155 fr. 15 selon le courrier de GASTROSOCIAL du 26 novembre 2007, soit un total de 266 fr. 75.

Ces documents ont été transmis en cours d'instruction à la demanderesse uniquement, le demandeur ayant quitté la Suisse sans laisser d'adresse. La juridiction lui a indiqué qu'à défaut d'observations d'ici au 24 mars prochain, un arrêt serait rendu sur cette base.

6. En l'absence d'objections dans le délai fixé, la cause a été gardée à juger.

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 (LFLP), 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 du 25 juin 1982 (LPP), soit à Genève le Tribunal cantonal des assurances sociales depuis le 1^{er} août 2003, doit, après que l'affaire lui

a été transmise (art. 142 CC), exécuter d'office le partage sur la base de la clé de répartition déterminée par le juge du divorce.

2. Selon l'art. 22 LFLP (nouvelle teneur en vigueur depuis le 1er janvier 2000), en cas de divorce, les prestations de sortie acquises durant le mariage sont partagées conformément aux art. 122, 123, 141 et 142 CC; les art. 3 à 5 LFLP s'appliquent par analogie au montant à transférer (al. 1). 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. 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, celle du mariage, le 17 novembre 1993, d'autre part le 3 octobre 2007, date à laquelle le jugement de divorce est devenu exécutoire.
4. Selon les documents produits, la prestation acquise pendant le mariage par le demandeur est de 1'922 fr. 75 fr. tandis que celle acquise par la demanderesse est de 266 fr. 75 fr., les intérêts ayant déjà été calculés par les institutions de prévoyance défenderesses. Ainsi le demandeur doit à son ex-épouse le montant de 961 fr. 40 fr. ($1'922 \text{ fr.}75 : 2$) et celle-ci doit à celui-là le montant de 133 fr.40 ($266 \text{ fr.}75 : 2$), de sorte que c'est le demandeur qui doit à la demanderesse le montant de 828 fr. Comme le Tribunal en a informé la demanderesse dans son dernier courrier, cette somme sera versée sur le compte qu'elle détient auprès de GASTROSOCIAL.
5. 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 OPP 2 ou selon le taux réglementaire, si celui-ci est supérieur ((ATF 129 V 255 consid. 3).
6. 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,
LE TRIBUNAL CANTONAL DES ASSURANCES SOCIALES :**

1. Invite la WINTERTHUR à transférer, du compte de Monsieur A_____ , la somme de 828 fr. auprès de GASTROSOCIAL en faveur de Madame A_____ , ainsi que des intérêts compensatoires au sens des considérants, dès le 3 octobre 2007 jusqu'au moment du transfert.
2. L'y condamne en tant que de besoin.
3. Dit que la procédure est gratuite.
4. Informe les parties de ce qu'elles peuvent former recours contre le présent arrêt dans un délai de 30 jours dès sa notification auprès du Tribunal fédéral (Schweizerhofquai 6, 6004 LUCERNE), par la voie du recours en matière de droit public, conformément aux art. 82 ss de la loi fédérale sur le Tribunal fédéral du 17 juin 2005 (LTF); le mémoire de recours doit indiquer les conclusions, motifs et moyens de preuve et porter la signature du recourant ou de son mandataire ; il doit être adressé au Tribunal fédéral par voie postale ou par voie électronique aux conditions de l'art. 42 LTF. Le présent arrêt et les pièces en possession du recourant, invoquées comme moyens de preuve, doivent être joints à l'envoi.

La greffière

La Présidente

Yaël BENZ

Isabelle DUBOIS

Une copie conforme du présent arrêt est notifiée aux parties ainsi qu'à l'Office fédéral des assurances sociales par le greffe et publiée dans la FAO