

SENAT DE BELGIQUE**SESSION DE 1979-1980**

10 JUIN 1980

**Proposition de loi modifiant l'article 1298
du Code judiciaire**

(Déposée par Mme Mayence-Goossens)

DEVELOPPEMENTS

L'article 1298 du Code judiciaire indique qu'au cours de la procédure de divorce par consentement mutuel « le tribunal » ne peut faire « d'autres vérifications que celles indiquées par l'article 1297 (c'est-à-dire la vérification des conditions et formalités requises par la loi). S'il en résulte que, dans l'opinion du tribunal, les parties ont satisfait aux conditions et rempli les formalités déterminées par la loi, il admet le divorce; dans le cas contraire, le tribunal déclare qu'il n'y a pas lieu à admettre le divorce et énonce les motifs de sa décision ».

Il se voit que le tribunal ne connaît pas du contrôle des conventions prévues par les articles 1287 (relatives aux biens) et 1288 (relatives notamment à la personne et aux biens des enfants et à la pension alimentaire).

Il se voit que contrairement à l'article 232 du Code civil français, le tribunal n'homologue même pas les conventions, ce qui aurait cependant permis de leur donner la force exécutoire.

Certains posent la question du contrôle du tribunal sur le contenu des conventions notamment dans leurs dispositions relatives aux enfants.

Ce n'est pas l'objet de la présente proposition de loi.

Par contre, la volonté de réparer ce qui paraît bien être une lacune de la loi et de donner force exécutoire aux conventions préalables par leur homologation est bien l'objet de la proposition.

Son utilité pratique est évidente.

Quelle est la situation actuelle ?

R. A 11812

BELGISCHE SENAAAT**ZITTING 1979-1980**

10 JUNI 1980

**Voorstel van wet tot wijziging van artikel 1298
van het Gerechtelijk Wetboek**

(Ingediend door Mevr. Mayence-Goossens)

TOELICHTING

Artikel 1298 van het Gerechtelijk Wetboek bepaalt dat tijdens een echtscheidingsprocedure door onderlinge toestemming « de rechtbank, wanneer het verslag wordt uitgebracht, geen andere punten kan onderzoeken dan die welke zijn vermeld in artikel 1297 (d.w.z. het onderzoek van de voorwaarden en de formaliteiten bepaald in de wet). Blijkt daaruit dat, naar het oordeel van de rechtbank, de partijen aan de voorwaarden hebben voldaan en de formaliteiten hebben in acht genomen die door de wet bepaald zijn, dan staat zij de echtscheiding toe; in het tegenovergestelde geval verklaart de rechtbank dat er geen grond bestaat om de echtscheiding toe te staan en geeft de redenen van de beslissing op ».

De rechtbank neemt dus geen kennis van overeenkomsten als bedoeld in de artikelen 1287 (betreffende de goederen) en 1288 (betreffende onder meer de persoon en de goederen van de kinderen en de alimentatie).

In tegenstelling tot het bepaalde in artikel 232 van het Franse Burgerlijk Wetboek, homologeert de rechtbank de overeenkomsten niet eens, zodat die ook niet uitvoerbaar kunnen worden verklaard.

Er zijn ook vragen gerezen omtrent de rechterlijke controle van de inhoud van de overeenkomsten en met name van de bepalingen betreffende de kinderen.

Dat is echter niet het doel van dit wetsvoorstel.

Wat dit wetsvoorstel wel beoogt is een aanvulling van wat als een leemte in de wet voorkomt en de uitvoerbaarverklaring van de voorafgaande overeenkomsten door homologatie.

Het praktisch nut van dit initiatief ligt voor de hand.

Hoe is de toestand op dit ogenblik ?

R. A 11812

1. Si les conventions préalables sont passées par acte notarié, les notaires sont habilités à en délivrer une grosse (A. Kebers; L'inexécution des obligations alimentaires contractées en cas de divorce par consentement mutuel in Ann. not. et enreg., 1964, pp. 6 et 5; Brux. 13^e ch., 1^{er} juillet 1957, Rev. dr. fam. T. 1, 1955-1959, p. 253; Corr. Anvers (10^e ch.) 21 juin 1968, R.W. 1968-1969, col. 898).

Il faut remarquer que l'exécution, par des voies civiles, sera possible mais les dispositions pénales (tel l'article 369bis, alinéa 4, du Code pénal sur l'enlèvement d'enfants, l'article 391bis réprimant l'abandon de famille) ne seront pas applicables (Cass. 9 mars 1970, Pas. I, 593 et note).

2. Si les conventions préalables sont passées sous seing privé, elles n'ont aucun caractère exécutoire. Non seulement les dispositions pénales visées ci-dessus ne seront pas applicables mais l'exécution civile forcée par huissier ne sera pas possible.

Il ne sera pas davantage possible d'obtenir qu'une force exécutoire leur soit donnée à l'étranger (exequatur). C'est particulièrement dramatique dans le cas où un enfant est emmené à l'étranger par un ex-conjoint divorcé par consentement mutuel.

La solution proposée est simple. Il suffit de modifier l'article 1298 du Code judiciaire en y insérant une disposition semblable à celle de l'article 232 du Code civil français que les auteurs de la proposition ont cru devoir préciser pour écarter toute interprétation basée sur la jurisprudence antérieure.

J. MAYENCE-GOOSSENS.

PROPOSITION DE LOI

L'article 1298 du Code judiciaire est remplacé par les dispositions suivantes :

« Le tribunal, sur le référé, ne peut faire d'autres vérifications que celles indiquées par l'article 1297. S'il en résulte que, dans l'opinion du tribunal, les parties ont satisfait aux conditions et rempli les formalités déterminées par la loi, il admet le divorce et, par là, homologue les conventions souscrites par les époux en vertu de l'article 1288 et éventuellement de l'article 1287. Dans le cas contraire, le tribunal déclare qu'il n'y a pas lieu à admettre le divorce et énonce les motifs de la décision. »

J. MAYENCE-GOOSSENS.

1. Indien de voorafgaande overeenkomsten zijn opgemaakt bij notariële akte, zijn de notarissen bevoegd om een grosse af te geven (A. Kebers - L'inexécution des obligations alimentaires contractées en cas de divorce par consentement mutuel, in Ann. not. et enreg., 1964, blz. 6 et 5; Bruss. 13de k., 1 juli 1957, Rev. dr. fam. dl. 1, 1955-1959, blz. 253; Corr. Antw. (10de k.) 21 juni 1968, R.W. 1968-1969, kol. 898).

Er zij opgemerkt dat de tenuitvoerlegging langs burgerrechtelijke weg mogelijk zal zijn, maar de strafbepalingen (zoals artikel 369bis, vierde lid, van het Strafwetboek betreffende de ontvoering van kinderen en artikel 391bis betreffende de verlating van familie), niet toepasselijk zullen zijn (Cass. 9 maart 1970, Pas. I, 593 en noot).

2. Indien de voorafgaande overeenkomsten onderhands zijn opgemaakt, zijn zij niet uitvoerbaar. Niet alleen zullen de hierboven bedoelde strafbepalingen niet toepasselijk zijn, maar ook de gedwongen burgerrechtelijke tenuitvoerlegging door een deurwaarder zal niet mogelijk zijn.

Het zal evenmin mogelijk zijn de uitvoerbaarheid in het buitenland te verkrijgen (exequatur). Dat is bijzonder dramatisch in het geval waarin een kind wordt meegenomen naar het buitenland door een ex-echtgenoot, gescheiden door onderlinge toestemming.

De voorgestelde oplossing is eenvoudig. Het volstaat dat artikel 1298 van het Gerechtelijk Wetboek wordt gewijzigd door invoeging van een bepaling als die van artikel 232 van het Franse Burgerlijk Wetboek, met dien verstande dat die bepaling volgens de voorstellers moet worden verduidelijkt ter voorkoming van interpretaties gegrond op de vroegere rechtspraak.

VOORSTEL VAN WET

Artikel 1298 van het Gerechtelijk Wetboek wordt vervangen als volgt :

« De rechtbank kan, wanneer het verslag wordt uitgebracht, geen andere punten onderzoeken dan die welke in artikel 1297 zijn vermeld. Blijkt daaruit dat, naar het oordeel van de rechtbank, de partijen aan de voorwaarden hebben voldaan en de formaliteiten hebben in acht genomen die door de wet bepaald zijn, dan staat zij de echtscheiding toe en homologeert daardoor de overeenkomsten die echtgenoten hebben aangegaan overeenkomstig artikel 1288 en eventueel artikel 1287. In het tegenovergestelde geval verklaart de rechtbank dat er geen grond bestaat om de echtscheiding toe te staan en geeft de redenen van de beslissing op. »