

BELGISCHE SENAAT**ZITTING 1977-1978**

16 FEBRUARI 1978

Voorstel van wet tot aanvulling van artikel 369bis van het Strafwetboek

(Ingediend door de heer Jorissen c.s.)

TOELICHTING

Artikel 369bis van het Strafwetboek bepaalt de strafbaarheid o.a. van diegene die « wanneer over de bewaring van het kind mocht zijn beslist, hetzij gedurende het verloop of ten gevolge van een geding tot echtscheiding of tot scheiding van tafel en bed, hetzij in andere bij de wet bepaalde omstandigheden », een minderjarige « onttrekt of poogt te onttrekken aan de bewaring van hen aan wie het krachtens een beslissing is toevertrouwd, die het niet afgeeft aan degene die het recht hebben het op te eisen, die het, zelfs met zijn toestemming, ontvoert of doet ontvoeren ».

Door een arrest van het Hof van Cassatie (2de Kamer, *Pas.* 1970, I, 593) wordt deze bepaling verklaard niet toepasselijk te zijn in geval van scheiding met onderlinge toestemming.

Het gevolg hiervan is dat in dat geval de verplichtingen die uit de notariële akte van scheiding met onderlinge toestemming voortvloeien, iedere reële bindende kracht verliezen, aangezien één der ouders of de voogd straffeloos de minderjarige kunnen achterhouden of ontvoeren, zo in het geval van bezoekrecht van de vader of van de moeder.

Zo is er in de wetgeving een duidelijke leemte, die des te erger is omdat men bij scheiding met onderlinge toestemming ervan moet uitgaan dat de partijen uit vrije wil zelf het hoede- en bezoekrecht hebben geregeld, en dat, bij overtreding, des te duidelijker de kwade trouw van één der partijen blijkt.

SENAT DE BELGIQUE**SESSION DE 1977-1978**

16 FEVRIER 1978

Proposition de loi complétant l'article 369bis du Code pénal

(Déposée par M. Jorissen et consorts)

DEVELOPPEMENTS

L'article 369bis du Code pénal prévoit les peines applicables, notamment, à celui qui, dans les cas où il aura été statué sur la garde de l'enfant soit au cours ou à la suite d'une instance en divorce ou en séparation de corps, soit dans d'autres circonstances prévues par la loi, soustraira ou tentera de soustraire un enfant mineur à la garde de ceux à qui il aura été confié en vertu d'une décision, qui ne le représentera pas à ceux qui ont le droit de le réclamer, l'enlèvera ou le fera enlever, même de son consentement.

Un arrêt de la Cour de Cassation (2^e Chambre, *Pas.* 1970, I, 593) déclare que cette disposition n'est pas applicable en cas de séparation par consentement mutuel.

Il s'ensuit qu'en pareil cas, les obligations résultant de l'acte notarié de séparation par consentement mutuel perdent toute portée réelle, puisque l'un des parents ou le tuteur peuvent retenir ou enlever impunément le mineur, par exemple à l'occasion de l'exercice du droit de visite du père ou de la mère.

La législation présente donc une lacune évidente, d'autant plus grave qu'en cas de séparation par consentement mutuel, il faut admettre que les parties ont réglé elles-mêmes en toute liberté le droit de garde et de visite et qu'en cas d'infraction, la mauvaise foi de l'une des parties est d'autant plus manifeste.

Daarom wordt voorgesteld bedoeld artikel 369*bis* aan te vullen met een bepaling die dit artikel eveneens toepasbaar maakt bij scheiding met onderlinge toestemming.

W. JORISSEN.

*
**

VOORSTEL VAN WET

ENIG ARTIKEL

In het vierde lid van artikel 369*bis* van het Strafwetboek, ingevoegd bij de wet van 20 juli 1927, wordt na de woorden « of tot scheiding van tafel en bed » en vóór de woorden « hetzij in andere bij de wet bepaalde omstandigheden » het volgende zinsdeel ingevoegd « hetzij krachtens een notariële akte van scheiding met onderlinge toestemming ».

W. JORISSEN.
W. CALEWAERT.
L. HERMAN-MICHELSENS.
G. VAN IN.
A. VERBIST.
L. WALTNIEL.

C'est pourquoi nous proposons de compléter ledit article 369*bis* par une disposition le rendant également applicable dans le cas de la séparation par consentement mutuel.

*
**

PROPOSITION DE LOI

ARTICLE UNIQUE

Au quatrième alinéa de l'article 369*bis* du Code pénal, inséré par la loi du 20 juillet 1927, entre les mots « ou en séparation de corps » et les mots « soit dans d'autres circonstances prévues par la loi », est inséré le membre de phrase suivant « soit en vertu d'un acte notarié de séparation par consentement mutuel ».