

Kamer van Volksvertegenwoordigers

ZITTING 1969-1970

28 APRIL 1970

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van de artikelen 373, 374, 384 en 389
van het Burgerlijk Wetboek,**

TOELICHTING

DAMES EN HEREN.

Luidens artikel 373 van het Burgerlijk Wetboek wordt de ouderlijke macht door de ouders gezamenlijk uitgeoefend; bij onenigheid is de wil van de vader evenwel doorslaggevend, behoudens het recht van de moeder om zich tot de jeugdrechtsbank te wenden. De moeder wordt dus in beginsel met de vader gelijkgesteld, maar in de praktijk wordt in vele gevallen met de wil van de vader alleen rekening gehouden.

De vraag dient echter gesteld of, in het belang van de kinderen zelf, de uitoefening van de ouderlijke macht niet uitsluitend aan de moeder moet worden toevertrouwd in bepaalde gevallen, namelijk:

1° wanneer de man afwezig is (in dit geval is uitdrukkelijk voorzien - B. W., art. 141), onbekwaam is verklaard of in de onmogelijkheid verkeert zijn wil te kermen te geven, of wanneer hij veroordeeld werd tot een criminele straf;

2° in geval van feitelijke scheiding van de echtgenoten door toedoen van de man,

De sub 1° aangehaalde omstandigheden vergen geen verdere uitleg.

Wat het geval sub 2° betreft, bestaat er een probleem: bij echtscheiding of scheiding van tafel en bed wordt, onder de voorwaarden door artikel 302 van het Burgerlijk Wetboek bepaald (art. 16 van de wet van 8 april 1965), de uitoefening van de ouderlijke macht opgedragen aan die van de echtgenoten aan wie voorlopig het bestuur over de kinderen werd toevertrouwd of aan de echtgenoot die de echtscheiding heeft verkregen; de moeilijkheden ontstaan echter bij *feitelijke scheiding* van de echtgenoten; wel wordt er in artikel 221 bepaald dat, wanneer een van de echtgenoten grove plicht verzuimt, de voorzitter van de

Chambre des Représentants

SESSION 1969-1970

28 AVRIL 1970

PROPOSITION DE LOI

**modifiant les articles 373, 374, 384 et 389
du Code civil.**

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Aux termes de l'article 373 du Code civil, la puissance paternelle est exercée conjointement par les parents; en cas de désaccord, la volonté du père est cependant prépondérante, sauf le droit de la mère de s'adresser au tribunal de la jeunesse. La mère est donc assimilée en principe au père, mais en pratique il n'est tenu compte, dans de nombreux cas, que de la seule volonté de ce dernier.

Il convient toutefois de se demander si, dans l'intérêt même des enfants, l'exercice de la puissance paternelle ne devrait pas être confié exclusivement à la mère dans certains cas, notamment:

1° lorsque le père est absent (ce cas est expressément prévu par l'article 141 du Code civil), est frappé d'interdiction ou se trouve dans l'impossibilité d'exprimer sa volonté, ou lorsqu'il a été condamné à une peine criminelle;

2° en cas de séparation de fait des époux par la faute du mari.

Les circonstances évoquées au 1° n'appellent pas d'autres commentaires,

En ce qui concerne le cas prévu au 2°, il existe un problème: en cas de divorce ou de séparation de corps et de biens, l'exercice de la puissance paternelle est confié, dans les conditions prévues à l'article 302 du Code civil (art. 16 de la loi du 8 avril 1965), à celui des époux à qui l'administration des biens des enfants a été confiée provisoirement ou au conjoint qui a obtenu le divorce; mais les difficultés surgissent en cas de *séparation de fait* des époux; l'article 221 prévoit certes que si l'un des deux époux manque gravement à ses devoirs, le président du tribunal de première instance peut ordonner des mesures urgentes et

rechtbank van eersic aanleg dringende en voorlopige maatregelen kan bevelen in het belang van de andere echtgenoot en van de kinderen.

Het zou echter wenselijk zijn dat, in geval van verlaten van het gezin door de man, het Burgerlijk Wetboek uitdrukkelijk zou bepalen dat de ouderlijke macht door de moeder wordt uitgeoefend vermits zij de effectieve bewaring van de kinderen heeft.

Een ander argument pleit trouwens nog ten voordele van deze opdracht van macht, namelijk dat, in het tegenovergesteld geval, de moeder aangezet wordt om de echtscheiding of de scheiding van tafel en bed en van goederen te eisen.

Deze opdracht van de ouderlijke macht aan de moeder in geval van feitelijke scheiding wordt hieronder gerefereerd door een aanvulling van artikel 221 en de invoeging in het Burgerlijk Wetboek van een nieuwartikel 373bis.

Zoals gezegd regelt artikel 221 de dringende en voorlopige maatregelen bij grofvelijk plichtverzuim van een van de echtgenoten.

Dit artikel doet echter vooral op de « goederen » van de gemeenschap en van de kinderen.

Parallele maatregelen op het stuk van het bestuur van de persoon van de kinderen in het algemeen zijn dus geboden.

Dergelijke voorzieningen horen echter, benevens onder artikel 221, eveneens thuis onder Titel IX van het Eerste Boek van het B. W. dat de ouderlijke macht regelt.

Vandaar het voorstel om een artikel 373bis (nieuw) in te voegen.

De moeder zal dus, volgens het onderhavige wetsvoorstel, ten opzichte van de kinderen daden van gezag kunnen stellen zodra zij, overeenkomstig de bij artikel 221 bepaalde procedure, een beslissing van de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg heeft bekomen.

Aldus wordt, via deze vrij eenvoudige rechtspleging, binnen een beperkte tijd een klare toestand geschapen, welke vooral van belang is voor derden die o.m. in verband met het bestuur van de persoon en de goederen van de kinderen, met de moeder handelen.

In de optiek van het wetsvoorstel blijft de moeder evenwel de ouderlijke macht, ook na de door de voorzitter bepaalde termijn, alleen uitoefenen, tenzij de vader zich daartegen verzet door zich tot de jeugdrechtsbank te wenden en deze laatste hem onder de voorwaarden die zij wenselijk acht, opnieuw in de uitoefening van de ouderlijke macht laat delen.

Hieraan weze nog toegevoegd dat, in de gevallen in artikel 373bis (nieuw) bedoeld, waarbij de volledige ouderlijke macht, met uitsluiting van de vader, aan de moeder wordt opgedragen, de moeder eveneens bepaalt welke het ouderlijk huis in de zin van artikel 374 van het Burgerlijk Wetboek is, n.l. de woonst waar zij zelf verblijf houdt. Hiermede wordt slechts een reeds lang gangbare regel bij feitelijke scheiding van de echtgenoten door toedoen van de vader bevestigd (dus, omzendbrief van de Minister van Binnenlandse Zaken dd. 1 december 1961 - *Belgisch Staatsblad* 5 december 1961). In dezelfde gedachtingang heeft zij eveneens het beheer en het genot van de goederen van de kinderen welke materie o.m. het onderwerp uitmaken van de artikelen 384 en 389.

Gezien de precisering van artikel 221 en de duidelijke bepalingen van artikel 373bis (nieuw) dat de ouderlijke macht met alles wat daaruit voortvloeit omvat, komt het ons echter overbodig voor de hogergenoemde artikelen 374, 384 en 389 te wijzigen.

Tot daar de draagwijdte van het onderhavige wetsvoorstel.

provisoirs dans l'intérêt de l'autre époux et des enfants.

Il serait cependant souhaitable qu'en cas d'abandon de famille par l'époux, le Code civil prévoie expressément que la puissance paternelle est exercée par la mère, puisqu'elle a la garde effective des enfants.

Il y a d'ailleurs un autre argument qui plaide en faveur d'une telle attribution de la puissance, à savoir que, dans le cas contraire, la mère est incitée à demander le divorce ou la séparation de corps et de biens.

Cette attribution de la puissance paternelle, à la mère en cas de séparation de fait est réglée ci-dessous par un complément à l'article 221 et par l'insertion d'un article 373bis (nouveau) dans le Code civil.

Comme il a été précisé ci-dessus, l'article 221 règle les mesures urgentes et provisoires lorsqu'un des époux manque gravement à ses devoirs.

Cet article vise cependant essentiellement les « biens » de la communauté et des enfants.

Des mesures parallèles concernant l'administration de la personne des enfants en général s'imposent donc.

Toutefois, de telles dispositions relèvent, outre de l'article 221, également du Titre IX du Livre premier du Code civil, qui règle la puissance paternelle.

D'où la proposition visant à insérer un article 373bis (nouveau),

En vertu de la présente proposition de loi, la mère pourra clone poser, à l'égard des enfants, des actes d'autorité dès qu'elle aura obtenu une décision du président du tribunal de première instance, conformément à la procédure prévue à l'article 221.

Ainsi, grâce à cette procédure assez simple, il est possible d'éclaircir la situation à bref délai, ce qui est surtout important pour les tiers qui traitent avec la mère, notamment en ce qui concerne l'administration de la personne et des biens des enfants.

Dans l'optique de la proposition de loi, la mère continue cependant à exercer seule la puissance paternelle, même après le délai fixé par le président, à moins que le père ne s'y oppose en s'adressant au tribunal de la jeunesse et que celui-ci ne l'admette à nouveau, dans les conditions qu'il estime souhaitables, à partager l'exercice de la puissance paternelle.

Ajoutons encore que, dans les cas visés à l'article 373bis (nouveau), où la puissance paternelle est confiée intégralement à la mère, à l'exclusion du père, la mère décide également quelle est la maison paternelle au sens de l'article 371 du Code civil, en l'occurrence le domicile où elle réside elle-même. Ceci ne fait que confirmer une règle en usage depuis longtemps en cas de séparation de fait des époux par la faute du père (cfr. la circulaire du Ministre de l'Intérieur du 1^{er} décembre 1961, *Moniteur belge* du 5 décembre 1961). Dans le même ordre d'idées, la mère a également l'administration et la jouissance des biens des enfants, matières qui font notamment l'objet des articles 384 et 389 du Code civil.

En raison de la précision apportée à l'article 221 et des dispositions très claires de l'article 373bis (nouveau) qui concerne la puissance paternelle avec tout ce qui en découle, il nous paraît cependant superflu de modifier les articles 374, 384 et 389 précités.

Telle est la portée de la présente proposition de loi.

WETSVOORSTEL

Artikel 1.

I. - Tussen de eerste en de tweede volzin van § 1 van artikel 221 van het Burgerlijk Wetboek, wordt een nieuwe zin ingevoegd die luidt als volgt:

« Hij kan beslissen dat die echtgenoot, voor de tijd die hij bepaalt, en met uitsluiting van de andere echtgenoot, de volledige ouderlijke macht uitoefent zoals ze met betrekking tot de persoon en de goederen van de kinderen bij titels IX: «Ouderlijke Macht» en X: «Minderjarigheid, voogdij en ontvoogding» is geregeld. »

II. - De aanvang van de tweede volzin van § 1 doen luiden als volgt :

«Hij kan eveneens onder meer aan een van de echtgenoten enz ... »

Art.2.

De bepalingen van het Burgerlijk Wetboek worden aangevuld met een artikel 373bis dat luidt als volgt:

« *Artikel 373bis.* - Wanneer de vader grovelijk zijn plicht verzuimt, wordt de ouderlijke macht door de moeder alleen uitgeoefend.

« Om die uitoefening, bij uitsluiting van de vader, te bekomen wendt de moeder zich tot de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg die beslist volgens het bepaalde in artikel 221.

Na verloop van de tijd door de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg bepaald, blijft de moeder de ouderlijke macht alleen uitoefenen, tenzij de vader zich tot de jeugdrechtbank wendt en deze, onder de voorwaarden die zij bepaalt, anders beslist. »

25 maart 1970.

PROPOSITION DE LOI

Article premier.

I. - Entre la première et la deuxième phrase du § 1^{er} de l'article 221 du Code civil, il est inséré une nouvelle phrase, libellée comme suit:

« Il peut décider que cet époux exercera, pour le temps qu'il fixe, et à l'exclusion de l'autre époux, la puissance paternelle complète telle qu'elle est réglée, en ce qui concerne la personne et les biens des enfants, par les Titres IX : « De la puissance : paternelle » et X : « De la minorité, de la tutelle et de l'émancipation ».

II. - Le début de la deuxième phrase du § 1^{er} est libellé comme suit:

« Il peut également interdire notamment à l'un des époux. etc ... »

Art.2.

Les dispositions du Code civil sont complétées par un article 373bis, libellé comme suit :

Article 373bis. - Si le père manque gravement à ses devoirs, la puissance paternelle est exercée par la mère seule.

Pour obtenir cet exercice, à l'exclusion du père, la mère s'adresse au président du tribunal de première instance, qui décide conformément aux dispositions de l'article 221.

A l'expiration du délai fixé par le président du tribunal de première instance, la mère continue à exercer seule la puissance paternelle, à moins que le père ne s'adresse au tribunal de la jeunesse et que celui-ci n'en décide autrement, dans les conditions qu'il fixe. »

25 mars 1970.

M. DE RIEMAECKER-LEGOT,
J. DEFRAIGNE.
G. COPEE-GERBINET,
M. VERLACKT-GEVAERT,
L. LINDEMANS.