

SENAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1993-1994

2 FEVRIER 1994

**Proposition de loi réglant le droit
de visite des grands-parents****(Déposée par M. Van Belle)**

DEVELOPPEMENTS

Contrairement à la plupart de ses voisins, notre pays ne connaît pas de loi accordant aux grands-parents le droit de rendre visite à leurs petits-enfants. Jusqu'il y a peu, la nécessité d'une telle loi semblait ne pas se faire sentir, étant donné que la jurisprudence unanime de la Cour de cassation (voir, entre autres, Cass., 18 décembre 1950, *Pas.*, 1950, I, 257) ne laissait subsister aucun doute sur le fait que les liens du sang donnent aux grands-parents un droit de visite.

Depuis le début de ce siècle, la Cour de cassation considère le droit de visite des grands-parents comme un droit presque intangible. Les fondements légaux sur lesquels repose ce droit de garde et, dès lors, de visite des grands-parents ont été exprimés magistralement par M. Terlinden, ancien procureur général près la Cour de cassation, dans l'avis dont est précédé l'arrêt du 14 octobre 1915 (*Pas.*, 1915, I, 455), et ce dans les termes suivants: «La base légale existe. J'en découvre même trois. Ce sont d'une part les liens intimes et nombreux que la loi a créés entre les grands-parents et leurs petits-enfants; c'est, d'autre part, l'essence même de la puissance paternelle qui n'existe que dans l'intérêt de l'enfant et ne peut jamais dégénérer en tyrannie ou despotisme; c'est enfin l'article 371 du Code Napoléon.»

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1993-1994

2 FEBRUARI 1994

**Voorstel van wet houdende regeling
van het bezoekrecht van de grootouders****(Ingediend door de heer Van Belle)**

TOELICHTING

Ons land kent, in tegenstelling tot de meeste van onze buurlanden, geen wet die de grootouders het recht toekent hun kleinkinderen te bezoeken. Tot voor kort scheen er geen enkele behoefte aan zo'n wet te zijn, aangezien de unanieme rechtspraak van het Hof van Cassatie (zie onder andere Cass., 18 december 1950, *Pas.*, 1950, I, 257) er geen twijfel liet over bestaan dat de bloedband de grootouders een bezoekrecht geeft.

Het bezoekrecht van de grootouders wordt door het Hof van Cassatie reeds vanaf het begin van deze eeuw als bijna onaantastbaar beschouwd. De wettelijke gronden, waarop dit bewakings- en derhalve bezoekrecht der grootouders steunt, werden door de heer Terlinden, gewezen procureur-generaal bij het Hof van Cassatie, in zijn advies dat het arrest de dato 14 oktober 1915 voorafgaat (*Pas.* 1915, I, 455), op meesterlijke wijze aangeduid in de volgende bewoordingen: «La base légale existe. J'en découvre même trois. Ce sont d'une part les liens intimes et nombreux que la loi a créés entre les grands-parents et leurs petits-enfants; c'est, d'autre part, l'essence même de la puissance paternelle qui n'existe que dans l'intérêt de l'enfant et ne peut jamais dégénérer en tyrannie ou despotisme; c'est enfin l'article 371 du Code Napoléon.»

Selon cette jurisprudence, les grands-parents ne devaient rien prouver pour obtenir le droit de visite. Au contraire, les parents de l'enfant devaient indiquer les raisons concrètes pour lesquelles ils refusaient aux grands-parents d'exercer leur droit de visite.

La nécessité de légiférer sur le droit de visite des grands-parents ne se faisait donc pas sentir. Toutefois, depuis quelques années, certains juges privent à présent de plus en plus souvent les grands-parents du droit de visite, parce que celui-ci porterait, selon eux, atteinte aux intérêts de l'enfant.

Pour garantir le droit de visite des grands-parents (qui est confirmé de toute évidence non seulement par la jurisprudence de la Cour de cassation, mais aussi par la Cour européenne des droits de l'homme dans l'arrêt *Marckx*), il semble, dès lors, indiqué d'inscrire le droit de visite des grands-parents dans la loi, étant entendu, toutefois, que l'article 12 de la Convention relative aux droits de l'enfant du 20 novembre 1989, qui est entrée en vigueur dans notre pays le 15 janvier 1992, ne peut pas être violé.

Dans un arrêt du 13 avril 1992, la Cour d'appel de Gand dit, à propos du droit de visite des grands-parents à leurs petits-enfants: (*traduction*) «Xavier a maintenant 13 ans. Il a atteint un âge où l'on est à même de se forger une opinion personnelle à ce sujet. En vertu de l'article 12 de la Convention des Nations Unies relative aux droits de l'enfant, l'enfant a le droit d'exprimer librement son opinion sur toute question l'intéressant, les opinions de l'enfant étant dûment prises en considération eu égard à son âge et à son degré de maturité. Xavier doit pouvoir formuler son opinion en toute simplicité et sans la moindre contrainte. Il paraît opportun de le faire entendre à ce sujet par un conseiller du service social de la Communauté flamande près le tribunal de la jeunesse de Bruges, auquel il pourra faire connaître ses désirs et sa profonde conviction.»

Si l'on reconnaît que l'article 12 de la Convention de l'O.N.U. a un effet direct, le droit à l'autodétermination des enfants dans les procédures de divorce sera davantage traduit dans la réalité à l'avenir.

La disposition qui a été inscrite à ce propos dans le Code civil français, à l'article 371-4, apporte une solution qui préserve les droits tant des grands-parents que de l'enfant. Elle est rédigée dans les termes suivants: «Les père et mère ne peuvent, sauf motifs graves, faire obstacle aux relations personnelles de l'enfant avec ses grands-parents. A défaut d'accord entre les parties, les modalités de ces relations sont réglées par le tribunal. En considération de situations exceptionnelles, le tribunal peut accorder un droit de correspondance ou de visite à d'autres personnes, parents ou non.»

Volgens die rechtspraak moest de grootouder niets bewijzen om het bezoeksrecht te verkrijgen. Het waren integendeel de ouders van het kind die de concrete redenen moesten aangeven voor de weigering.

De noodzaak om het bezoeksrecht van de grootouders wettelijk te regelen was dan ook niet aanwezig. Sinds enkele jaren echter beginnen sommige rechters steeds vaker het bezoeksrecht van de grootouders te weigeren en dit omdat dit de belangen van het kind zou schaden.

Teneinde het bezoeksrecht van de grootouders veilig te stellen (dat niet alleen door de rechtspraak van het Hof van Cassatie, maar ook door het Europees Hof voor de Rechten van de Mens in het arrest-*Marckx* overduidelijk bevestigd werd), lijkt het dan ook aangewezen het bezoek- of omgangsrecht van de grootouders bij wet vast te stellen, met dien verstande echter dat artikel 12 van het Verdrag inzake de Rechten van het Kind van 20 november 1989, dat in ons land sedert 15 januari 1992 van kracht is, niet mag geschonden worden.

In een arrest van 13 april 1992 stelde het Hof van Beroep van Gent betreffende het omgangsrecht van grootouders met hun kleinkinderen: «Xavier is inmiddels 13 jaar geworden. Hij heeft een leeftijd bereikt waarop hij in staat is zich in dezen een eigen mening te vormen. Overeenkomstig artikel 12 van het VN-verdrag inzake de rechten van het kind, heeft de jongen het recht zijn mening vrijelijk te uiten in aangelegenheden die hem betreffen en waarbij aan zijn mening passend belang gehecht zal worden in overeenstemming met zijn leeftijd en rijpheid. Xavier moet zijn mening in alle eenvoud en op een ongedwongen wijze kunnen formuleren. Het komt passend voor hem in dezen te laten horen door een consulent van de Sociale Dienst van de Vlaamse Gemeenschap bij de Jeugdrechtsbank te Brugge, aan wie hij zijn verlangens en zijn diepe overtuiging zal kunnen mededelen.»

Door het erkennen dat artikel 12 van de UNO-conventie directe werking heeft, zal het zelfbeschikkingsrecht van kinderen in echtscheidingsprocedures in de toekomst meer realiteit worden.

Een oplossing, die zowel de rechten van de grootouders als de rechten van het kind vrijwaart, is de regeling die desbetreffend in Frankrijk in het Burgerlijk Wetboek ingeschreven is, namelijk in artikel 371-4: «Les père et mère ne peuvent, sauf motifs graves, faire obstacle aux relations personnelles de l'enfant avec ses grands-parents. A défaut d'accord entre les parties, les modalités de ces relations sont réglées par le tribunal. En considération de situations exceptionnelles, le tribunal peut accorder un droit de correspondance ou de visite à d'autres personnes, parents ou non.»

Une formulation générale comme celle qui figure dans le Code civil français suffirait également dans notre législation. C'est pourquoi nous proposons d'insérer un article 372*bis* nouveau dans le Code civil.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

Article unique

Dans le Code civil est inséré un article 372*bis* nouveau, rédigé comme suit:

« *Article 372bis.* — Les père et mère ne peuvent, sans motifs graves, faire obstacle aux relations personnelles de l'enfant avec ses grands-parents.

A défaut d'accord entre les parties, l'une d'elles porte le litige, par requête, devant le tribunal, lequel décide dans l'intérêt de l'enfant. »

Een dergelijke algemene formulering, zoals in het Franse Burgerlijk Wetboek, zou ook in onze wetgeving volstaan. Om die reden stellen wij voor een nieuw artikel 372*bis* in het Burgerlijk Wetboek in te voeren.

Ignace VAN BELLE.

*
* *

VOORSTEL VAN WET

Enig artikel

In het Burgerlijk Wetboek wordt een artikel 372*bis* ingevoegd, luidend als volgt:

« *Artikel 372bis.* — Zonder zwaarwichtige redenen, kunnen de ouders zich niet verzetten tegen de omgang van hun kinderen met hun grootouders.

Indien de partijen niet tot een akkoord komen wordt het geschil door een van beide partijen bij verzoekschrift voor de rechtbank gebracht, die beslist in het belang van het kind. »

Ignace VAN BELLE.