

SENAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1988-1989

26 OCTOBRE 1988

Proposition de loi modifiant la loi du 31 mars 1987 modifiant diverses dispositions légales relatives à la filiation**(Déposée par M. Cerexhe)**

DEVELOPPEMENTS

La loi du 31 mars 1987 modifiant diverses dispositions légales relatives à la filiation, a tenté d'abolir toute discrimination entre les enfants, qu'ils soient nés dans ou hors mariage.

La Belgique se devait d'adopter une nouvelle législation suite à l'arrêt du 13 juin 1979 de la Cour européenne des droits de l'homme (arrêt Marckx) qui avait constaté que la loi belge violait les articles 8 et 14 de la Convention européenne des droits de l'homme et des libertés fondamentales ainsi que le protocole n° 1 du 20 mars 1952.

Force est de constater, cependant, que la loi a laissé subsister certaines inégalités entre les hommes et les femmes.

La présente proposition vise à supprimer certaines de ces inégalités encore établies par la loi, notamment celles qui résultent du texte de l'article 319 du Code civil.

En effet, en l'état actuel de cet article 319, le père et la mère d'un enfant « naturel » se trouvent dans des situations différentes en ce qui concerne l'éta-

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1988-1989

26 OKTOBER 1988

Voorstel van wet houdende wijziging van de wet van 31 maart 1987 tot wijziging van een aantal bepalingen betreffende de afstamming**(Ingediend door de heer Cerexhe)**

TOELICHTING

De wet van 31 maart 1987 tot wijziging van een aantal bepalingen betreffende de afstamming was een poging om elke discriminatie af te schaffen tussen kinderen, ongeacht of ze binnen dan wel buiten het huwelijk zijn geboren.

België was verplicht in een nieuwe wetgeving te voorzien ingevolge het arrest van 13 juni 1979 van het Europese Hof voor de rechten van de mens (arrest-Marckx) dat had vastgesteld dat in de Belgische wet de artikelen 8 en 14 van het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden, alsmede het eerste protocol van 20 maart 1952 worden geschonden.

Toch moet worden vastgesteld dat ook de nieuwe wet in een aantal gevallen de ongelijkheid tussen mannen en vrouwen heeft laten bestaan.

Dit voorstel wil een aantal van die wettelijk nog bestaande gevallen van ongelijkheid afschaffen, met name die welke voortvloeien uit de tekst van artikel 319 van het Burgerlijk Wetboek.

Zoals artikel 319 thans luidt, bevinden de vader en de moeder van een « natuurlijk » kind zich in een verschillende positie wat de vaststelling van de af-

blissement de la filiation de l'enfant : le consentement de la mère est requis pour l'établissement de la filiation paternelle alors qu'aucune exigence semblable ne s'impose pour l'établissement de la filiation maternelle.

On peut s'interroger, ainsi que l'a fait la majorité de la doctrine, sur les raisons qui ont poussé le législateur à subordonner la reconnaissance paternelle à un consentement préalable de la mère.

« Par crainte de quelques hypothèses exceptionnelles (reconnaissance intéressée ou vexatoire, viol) on oublie que la reconnaissance entraîne pour un homme plus d'obligations que de droits et qu'elle est normalement un acte positif à l'égard de l'enfant » (J. Dalcq, in *J.T.*, 1987, p. 397, n° 13).

Il faut assurément que la mère puisse contester dans certains cas la reconnaissance faite par le père; mais il n'est pas souhaitable que, par le seul fait d'avoir mis un enfant au monde, elle puisse priver celui-ci d'un père, et priver un père de son enfant.

Une telle règle est contraire à l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme.

C'est pourquoi la présente proposition supprime le préalable obligé à la reconnaissance paternelle qu'est le consentement de la mère, ne maintenant à cet égard que l'obligation d'obtenir le consentement de l'enfant majeur ou mineur émancipé. En effet, lorsque « la reconnaissance a pour objet un majeur ou un mineur émancipé, elle est manifestement tardive et il paraît justifié que l'état de filiation de l'intéressé ne soit pas modifié sans son consentement préalable » (F. Rigaux, in *Ann. Fac. Dr. Louvain*, 1987, p. 396).

La présente proposition opte donc pour une solution qui met le père et la mère sur un pied d'égalité tout en prévoyant la possibilité d'annuler la reconnaissance faite par le père non seulement si elle est fautive, mais également si elle est faite à l'encontre des intérêts de l'enfant.

La proposition corrige également une autre discrimination figurant dans la législation actuelle; en effet, d'après l'article 313 du Code civil, la reconnaissance maternelle d'un enfant majeur ou mineur émancipé n'est pas subordonnée au consentement de celui-ci alors qu'il en va différemment pour la reconnaissance paternelle. Il a paru opportun d'exiger le consentement de cet enfant à la reconnaissance effectuée par sa mère.

Il n'a pas été envisagé de modifier le régime instauré par l'article 319bis du Code civil soumet-

tant de la filiation de l'enfant : le consentement de la mère est requis pour l'établissement de la filiation paternelle alors qu'aucune exigence semblable ne s'impose pour l'établissement de la filiation maternelle.

Men kan zich afvragen, zoals de meeste auteurs hebben gedaan, welke redenen de wetgever ertoe hebben aangezet de erkenning van vaderszijde afhankelijk te maken van een voorafgaande toestemming van de moeder.

« Uit vrees voor enkele uitzonderlijke gevallen (belanghebbende of onredelijke erkenning, verkrachting) vergeet men dat de erkenning voor een man meer verplichtingen dan rechten meebrengt en dat het gewoonlijk een positieve daad is ten aanzien van het kind » (J. Dalcq, in *J.T.*, 1987, blz. 397, nr. 13).

De moeder moet uiteraard de mogelijkheid hebben om in een aantal gevallen de erkenning door de vader te betwisten, maar het is niet wenselijk dat zij, uitsluitend door het feit dat zij een kind ter wereld heeft gebracht, dat kind het recht op een vader kan ontfangen en de vader zijn kind kan ontnemen.

Zo'n regel is strijdig met artikel 8 van het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens.

Daarom beoogt dit voorstel de toestemming van de moeder als voorwaarde voor de erkenning door de vader op te heffen, en handhaaft het enkel de verplichting om de toestemming te verkrijgen van het meerderjarige kind of van de ontvoogde minderjarige.

« Wanneer de erkenning een meerderjarige of een ontvoogde minderjarige betreft, komt die erkenning immers duidelijk te laat en lijkt het verantwoord dat de toestand van de betrokkene inzake afstamming niet wordt gewijzigd zonder diens voorafgaande toestemming » (F. Rigaux, in *Ann. Fac. Dr. Louvain*, 1987, blz. 396).

Dit voorstel kiest dus voor een oplossing die de vader en de moeder op voet van gelijkheid plaatst, door te voorzien in de mogelijkheid om de erkenning door de vader te vernietigen, niet alleen wanneer zij vals is, maar tevens wanneer zij ingaat tegen de belangen van het kind.

Het voorstel corrigeert ook een andere discriminatie in de huidige wetgeving; volgens artikel 313 van het Burgerlijk Wetboek is de erkenning langs moederszijde van een meerderjarig kind of van een ontvoogde minderjarige niet afhankelijk van de toestemming van dat kind, terwijl dat voor de erkenning langs vaderszijde wel het geval is. Het lijkt geraten de toestemming van het kind te eisen bij erkenning door de moeder.

Het werd niet nodig geacht artikel 319bis van het Burgerlijk Wetboek te wijzigen dat voor de « in over-

tant les « enfants adultérins » à un régime spécial de reconnaissance, jugé discriminatoire et contraire aux dispositions de la Convention européenne des droits de l'homme, notamment l'article 8, par de très nombreux auteurs.

C'est qu'en l'espèce, il s'agit de prendre en considération des intérêts qui, tout en étant opposés, n'en sont pas moins dignes de protection d'une façon égale.

Comme l'indique F. Rigaux (*op. cit.*, p. 402) : « Il est douteux que l'article 8, alinéa 2, autorise le régime spécial de reconnaissance instauré par l'article 319*bis* du Code civil, mais il est permis de distinguer d'une politique législative lésant la famille naturelle afin de soutenir et d'encourager la famille traditionnelle, politique condamnée en son principe par l'arrêt Marckx, des mesures particulières destinées à préserver les droits subjectifs, également protégés par l'article 8, du conjoint et des enfants légitimes. »

Quant aux délais fixés dans l'article 319 du Code civil, ils sont ramenés de six mois à trois mois, afin d'éviter que l'insécurité juridique ne puisse durer trop longtemps.

Enfin, la proposition instaure un système de publicité des filiations plus complet que celui qui existe actuellement, en prévoyant, outre la publicité des décisions judiciaires relatives à la filiation, celle des actes de reconnaissance.

E. CEREXHE.

**

PROPOSITION DE LOI

ARTICLE 1^{er}

L'article 313 du Code civil, modifié par la loi du 31 mars 1987, est modifié comme suit :

1^o Il est inséré un § 3 nouveau rédigé comme suit :

« § 3. La reconnaissance de l'enfant majeur ou mineur émancipé n'est recevable que moyennant son consentement préalable. »

2^o Le § 3 actuel devient le § 4.

ART. 2

A l'article 319 du même Code, modifié par la loi du 31 mars 1987, sont apportées les modifications suivantes :

spel verwekte kinderen » voorziet in een bijzondere erkenningsregeling, die door talrijke auteurs discriminerend wordt geacht en strijdig met de bepalingen het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens, meer bepaald met artikel 8.

In dit geval moet trouwens rekening gehouden worden met belangen die, hoewel zij tegenstrijdig zijn, toch een evenwaardige bescherming verdienen.

F. Rigaux schrijft in dat verband (*op. cit.*, blz. 402) : « het is twijfelachtig dat artikel 8, tweede lid, van het Europees Verdrag van de rechten van de mens de bijzondere erkenningsregeling ingesteld bij artikel 319*bis* van het Burgerlijk Wetboek toestaat, maar wel kan een onderscheid worden gemaakt tussen een tendens in de wetgeving die het natuurlijke gezin benadeelt om het traditionele gezin te steunen en aan te moedigen — een tendens die principieel werd veroordeeld in het arrest-Marckx — en bijzondere maatregelen bestemd om de eveneens door artikel 8 beschermde subjectieve rechten van de echtgenoot en de wettige kinderen te vrijwaren.

De termijnen bepaald in artikel 319 van het Burgerlijk Wetboek worden van zes maanden op drie maanden gebracht, om te vermijden dat de rechts-onzekerheid te lang zou duren.

Ten slotte stelt het voorstel een regeling in voor de bekendmaking van de afstamming die vollediger is dan de nu bestaande, door te bepalen dat, naast de rechterlijke beslissingen betreffende de afstamming, ook de akten van erkenning moeten worden bekendgemaakt.

**

VOORSTEL VAN WET

ARTIKEL 1

In artikel 313 van het Burgerlijk Wetboek, gewijzigd bij de wet van 31 maart 1987, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1^o Er wordt een nieuwe § 3 ingevoegd, luidende :

« § 3. De erkenning van het meerderjarige kind of van de ontvoogde minderjarige is alleen ontvanke-lijk mits het kind vooraf daarin toestemt. »

2^o De huidige § 3 wordt § 4.

ART. 2

In artikel 319 van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij de wet van 31 maart 1987, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° Les alinéas 1^{er} et 2 du § 3 sont remplacés par l'alinéa suivant :

« Si l'enfant est mineur non émancipé, son consentement préalable est requis s'il a 15 ans accomplis »;

2° Au troisième alinéa du paragraphe 3, qui devient le deuxième alinéa, les mots « ces consentements » et « les consentements nécessaires » sont remplacés par les mots : « ce consentement » et « le consentement nécessaire »;

3° Il est inséré un nouveau paragraphe 3bis, libellé comme suit :

« Si l'enfant est un mineur non émancipé, la reconnaissance doit être signifiée à la mère par une copie littérale qui lui est notifiée par l'officier de l'état civil.

Si la reconnaissance n'a pas été reçue par un officier de l'état civil belge, elle doit, à la requête de son auteur, être signifiée à la mère.

Dans les trois mois de la notification de la reconnaissance, la mère à qui elle a été faite peut par simple requête demander au tribunal de première instance du domicile de l'enfant d'annuler la reconnaissance.

Le greffier informe immédiatement de cette action l'officier de l'état civil ou l'officier ministériel qui a établi la reconnaissance.

Les parties et le ministère public entendus, le tribunal statue sur l'action en nullité. Il annule la reconnaissance s'il est prouvé que le défendeur n'est pas le père de l'enfant ou que la reconnaissance s'est faite à l'encontre des intérêts de celui-ci.

L'article 1029, alinéa 2, du Code judiciaire n'est pas applicable.

Jusqu'à l'expiration du délai de trois mois suivant la signification à la mère ou jusqu'à ce que la décision de débouté soit passée en force de chose jugée, la reconnaissance est opposable à l'enfant et à la mère. »

4° A l'alinéa 1^{er} du § 4, les mots « à moins que ceux-ci n'aient » sont remplacés par les mots « à moins que ce dernier n'ait ».

5° Aux troisième et septième alinéas de ce même § 4, les mots « six mois » sont remplacés par les mots « trois mois ».

ART. 3

L'article 327 du même Code, modifié par la loi du 31 mars 1987, est complété par l'alinéa suivant :

1° Het eerste en het tweede lid van § 3 worden vervangen door het volgende lid :

« Is het kind minderjarig en niet ontvoegd dan is zijn voorafgaande toestemming vereist indien het de volle leeftijd van 15 jaar heeft bereikt »;

2° In het derde lid van § 3, dat het tweede lid wordt, wordt het woord « toestemmingen » vervangen door het woord « toestemming »;

3° Er wordt een nieuwe § 3bis ingevoegd, luidende :

« Is het kind minderjarig en niet ontvoegd, dan moet de ambtenaar van de burgerlijke stand een letterlijk afschrift van de erkenning ter kennis brengen van de moeder.

Indien de erkenning niet is ontvangen door een Belgisch ambtenaar van de burgerlijke stand, moet zij op verzoek van de erkenner worden betekend aan de moeder.

Binnen drie maanden te rekenen van de kennisgeving van de erkenning, kan de moeder aan wie de kennisgeving is gedaan, bij gewoon verzoekschrift de vernietiging van de erkenning vorderen van de rechtbank van eerste aanleg van de woonplaats van het kind.

De griffier stelt de ambtenaar van de burgerlijke stand of de ministeriële ambtenaar die de akte van erkenning heeft opgemaakt, onmiddellijk in kennis van die vordering.

De partijen en het openbaar ministerie gehoord, doet de rechtbank uitspraak op de vordering tot nietigverklaring. De rechtbank vernietigt de erkenning, indien het bewijs wordt geleverd dat de verweerder niet de vader is van het kind of dat de erkenning ingaat tegen de belangen van het kind.

Artikel 1029, tweede lid, van het Gerechtelijk Wetboek is niet van toepassing.

Tot het verstrijken van de termijn van drie maanden te rekenen van de betekening aan de moeder of totdat de afwijzende beslissing in kracht van gewijsde is gegaan, kan de erkenning niet worden tegengevoerd aan het kind noch aan zijn moeder. »

4° In het eerste lid van § 4 worden de woorden « tenzij dezen vooraf hebben » vervangen door de woorden « tenzij het kind vooraf heeft ».

5° In het zesde en het zevende lid van dezelfde § 4 worden de woorden « zes maanden » vervangen door de woorden « drie maanden ».

ART. 3

Artikel 327 van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij de wet van 31 maart 1987, wordt aangevuld met het volgende lid :

« Tout acte de reconnaissance, y compris notariée, doit être notifié par celui qui l'a reçu à l'officier de l'état civil du lieu où l'acte de naissance de l'enfant a été dressé ou transcrit, dans un délai maximum de deux mois. L'officier de l'état civil transcrit, dans le mois, l'acte sur ses registres; mention en est faite en marge de l'acte de naissance de l'enfant ainsi que de celui de ses auteurs. »

ART. 4

Dans l'article 330, § 1^{er}, alinéa 2, du même Code, modifié par la loi du 31 mars 1987, les mots « et ceux qui ont donné les consentements préalables requis par les §§ 2 et 3 ou visés par le § 4, alinéa 1^{er}, de l'article 319 » sont remplacés par les mots « et l'enfant majeur ou mineur émancipé qui a donné le consentement préalable requis par le § 2 ou visé par le § 4, alinéa 1^{er}, de l'article 319 ».

ART. 5

A l'article 333, § 2, du même Code, modifié par la loi du 31 mars 1987, sont apportées les modifications suivantes :

1^o Dans le premier alinéa, les mots « sans tarder » sont remplacés par les mots « au plus tard dans les deux mois »;

2^o L'alinéa 3 est complété par les mots « ainsi qu'en marge de l'acte de naissance des auteurs de l'enfant ».

E. CEREXHE.

« Elke akte van erkenning, ook een notariële akte, moet door degene die ze heeft opgemaakt, ter kennis worden gebracht van de ambtenaar van de burgerlijke stand van de plaats waar de akte van geboorte van het kind is opgemaakt of overgeschreven, binnen een maximumtermijn van twee maanden. De ambtenaar van de burgerlijke stand schrijft binnen een maand de akte over in zijn registers; melding daarvan wordt gemaakt op de kant van de akte van geboorte van het kind en van die van zijn ouders. »

ART. 4

In artikel 330, § 1, tweede lid, van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij de wet van 31 maart 1987, worden de woorden « en zij die de voorafgaande toestemmingen vereist in de §§ 2 en 3 of bedoeld in § 4, eerste lid, van artikel 319 » vervangen door de woorden « en het meerderjarige kind of het ontvoogde minderjarige kind dat de voorafgaande toestemming vereist in § 2 of bedoeld in § 4, eerste lid, van artikel 319 ».

ART. 5

In artikel 333, § 2, van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij de wet van 31 maart 1987, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1^o In het eerste lid wordt het woord « onverwijld » vervangen door de woorden « ten laatste binnen twee maanden »;

2^o Het derde lid wordt aangevuld met de woorden « alsmede op de kant van de akte van geboorte van de ouders van het kind ».