

**CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE**

10 mai 2012

PROPOSITION DE LOI**modifiant le Code judiciaire
en ce qui concerne la caution *judicatum solvi***

(déposée par M. Kristof Waterschoot)

**BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS**

10 mei 2012

WETSVOORSTEL**tot wijziging van het Gerechtelijk Wetboek
wat de *cautio judicatum solvi* betreft**

(ingediend door de heer Kristof Waterschoot)

RÉSUMÉ

Cette proposition de loi vise à supprimer l'obligation qu'a un étranger demandeur principal ou intervenant de fournir caution pour le paiement des frais de justice et des éventuels dommages-intérêts.

SAMENVATTING

Dit wetsvoorstel strekt ertoe de verplichting die een vreemdeling als hoofdeiser of tussenkomende partij heeft om borg te stellen voor de betaling van gerechtskosten en eventuele schadevergoedingen, op te heffen.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie	
PS	:	Parti Socialiste	
MR	:	Mouvement Réformateur	
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams	
sp.a	:	socialistische partij anders	
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen	
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten	
VB	:	Vlaams Belang	
cdH	:	centre démocrate Humaniste	
FDF	:	Fédéralistes Démocrates Francophones	
LDD	:	Lijst Dedecker	
MLD	:	Mouvement pour la Liberté et la Démocratie	

<i>Abréviations dans la numérotation des publications:</i>		<i>Afkortingen bij de nummering van de publicaties:</i>	
DOC 53 0000/000:	Document parlementaire de la 53 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif	DOC 53 0000/000:	Parlementair document van de 53 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Questions et Réponses écrites	QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)	CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
CRABV:	Compte Rendu Analytique (couverture bleue)	CRABV:	Beknopt Verslag (blauwe kaft)
CRIV:	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)	CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
PLEN:	Séance plénière	PLEN:	Plenum
COM:	Réunion de commission	COM:	Commissievergadering
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

<i>Publications officielles éditées par la Chambre des représentants</i>		<i>Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers</i>	
<i>Commandes:</i>		<i>Bestellingen:</i>	
Place de la Nation 2		Natieplein 2	
1008 Bruxelles		1008 Brussel	
Tél. : 02/ 549 81 60		Tel. : 02/ 549 81 60	
Fax : 02/549 82 74		Fax : 02/549 82 74	
www.lachambre.be		www.dekamer.be	
e-mail : publications@lachambre.be		e-mail : publicaties@dekamer.be	

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

En vertu de l'article 851 du Code judiciaire, tous étrangers, demandeurs principaux ou intervenants, sont tenus, si le défendeur belge le requiert avant toute exception, de fournir caution, de payer les frais et dommages-intérêts résultant du procès, auxquels ils peuvent être condamnés¹, y compris en cas d'action téméraire et vexatoire.² Le défendeur peut requérir que caution soit fournie, même pour la première fois, en cause d'appel, s'il est intimé.³ L'article 852 du Code judiciaire fixe les modalités de cette caution (montant, sûreté, modifications au cours de l'instance, etc.).

Ces dispositions ne s'appliquent pas dans les cas où les États ont stipulé par Convention que leurs ressortissants sont dispensés de la caution *judicatum solvi*. De telles dispenses sont très fréquentes. La Belgique a, dans le cadre de toute une série de conventions internationales et bilatérales, accordé cette dispense à d'innombrables catégories d'étrangers.⁴ Le demandeur est également dispensé de fournir la sûreté demandée s'il consigne la somme fixée, s'il justifie que ses immeubles situés en Belgique sont suffisants pour en répondre ou s'il fournit un gage conformément à l'article 2041 du Code civil (art. 852 du Code judiciaire).

¹ Cf. p.ex. C. Trav. Ypres, 26 octobre 2007, n° 25.225, www.cass.be, où un travailleur islandais introduit une action en vue du paiement d'arriérés de salaire contre une entreprise belge. L'Islande n'a adhéré à aucune convention à ce propos. Le défendeur a demandé le dépôt d'une caution. Le travailleur islandais a été condamné au paiement d'une caution de 218,64 euros, soit le montant de l'indemnité de procédure dont se prévaut le premier défendeur.

² Cf. C. Tr. Bruxelles, 11 juin 1990, *JT* 1991, 93.

³ Elle peut même être requise devant la Cour de cassation: Cass. 29 novembre 1888, *Pas.* 1889, I, 48, mais seulement dans les cas ayant trait aux frais résultant de l'instance d'appel ou en cassation.

⁴ Cf. p.ex. les conventions de La Haye de 1905 et de 1954 relatives à la procédure civile (*MB* du 24 août 1954), la Convention relative aux réfugiés, la Convention relative aux apatrides, les conventions bilatérales entre la Belgique et pratiquement tous les pays d'Europe centrale et orientale, la Turquie, l'Algérie, le Maroc, les États-Unis et le Japon. Cette exception s'applique également à l'ensemble des citoyens de l'Union européenne sur la base de l'interdiction de discrimination, sur la base de la nationalité (art. 18 TFUE, cf. Cour de justice, arrêt du 2 octobre 1997, C-122/96, *Jurispr.* p. I-5325, point 15, cf. en ce qui concerne la libre circulation des personnes: Cour de justice, arrêt du 4 juin 2009, C-22/08 et C-23/08, *Jurispr.* p. I-4585, point 52). Voy. pour une application: Anvers 5 mars 2007, n° 2005/AR/2617, non publié., www.cass.be, en l'espèce, une entreprise maltaise qui entame une procédure en Belgique contre une firme belge.

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Luidens artikel 851 van het Gerechtelijk Wetboek zijn alle vreemdelingen als hoofdeiser of tussenkomende partij gehouden, indien de Belgische verweerder het vóór enige exceptie vordert, borg te stellen voor de betaling van de uit het geding voortvloeiende kosten en schadevergoedingen waarin zij kunnen worden verwezen¹, inclusief tergend en roekeloos geding.² De verweerder kan borgstelling vorderen, zelfs voor het eerst in hoger beroep, indien hij aldaar gedaagd wordt.³ Artikel 852 van het Gerechtelijk Wetboek bepaalt de nadere regels van deze borgsom (hoogte, zekerheidsstelling, wijzigingen tijdens het geding, enz.).

Deze bepalingen zijn niet van toepassing ingeval Staten bij Verdrag hebben bedongen dat hun onderdanen ontslagen zijn van borgstelling ter voldoening van een vonnis. Dergelijke vrijstellingen komen zeer veel voor. België heeft in allerhande internationale en bilaterale verdragen de vrijstelling ervan verleend aan talloze categorieën van vreemdelingen.⁴ De eiser wordt eveneens ontslagen van het stellen van de gevorderde zekerheid, indien hij de bepaalde som in consignatie geeft, indien hij aantoont dat zijn onroerende goederen in België voldoende zijn om die som daaraan te verhalen of indien hij een pand geeft overeenkomstig artikel 2041 van het Burgerlijk Wetboek (art. 852 Ger.W.).

¹ Zie bv. Arbeidsrb. Ieper 26 oktober 2007, nr. 25.225, www.cass.be waarbij een IJslandse werknemer een vordering tot betaling van achterstallig loon instelt tegen een Belgische onderneming. IJsland is niet toegetreden tot enig Verdrag dienaangaande. De verweerder vroeg borgstelling. De IJslandse werknemer werd veroordeeld tot het betalen van een borgsom van 218,64 euro zijnde het bedrag van de rechtsplegingsvergoeding waarop de eerste verweerder zich beroept.

² Zie Rb. Brussel 11 juni 1990, *JT* 1991, 93.

³ Zelfs voor het Hof van Cassatie kan het gevorderd worden: Cass. 29 november 1888, *Pas.* 1889, I, 48, doch enkel in die gevallen, met betrekking tot de kosten voortvloeiende uit het geding in hoger beroep of in cassatie.

⁴ Zie bv. de procesverdragen van den Haag van 1905 en 1954 (*BS* 24 augustus 1954), het Vluchtelingenverdrag, Staatlozenverdrag, bilaterale verdragen tussen België en zowat alle Centraal- en Oost-Europese landen, Turkije, Algerije, Marokko, de Verenigde Staten en Japan. Ook voor alle EU-burgers geldt deze uitzondering op grond van het verbod van discriminatie op grond van nationaliteit (art. 18 VWEU, zie Hof van Justitie, arrest van 2 oktober 1997, C-122/96, *Jurispr.* blz. I-5325, punt 15, zie m.b.t. het vrije verkeer van personen: Hof van Justitie, arrest van 4 juni 2009, C-22/08 en C-23/08, *Jurispr.* blz. I-4585, punt 52). Zie voor een toepassing: Antwerpen 5 maart 2007, nr. 2005/AR/2617, *onuitg.*, www.cass.be, in casu een Maltees bedrijf dat in België een procedure opstart tegen een Belgische firma.

La *ratio legis* de ces dispositions est d'éviter de voir des nationaux belges assignés en Belgique par des étrangers incapables d'assumer les frais éventuels de ces procédures, ce qui entraînerait une surcharge de travail considérable pour la justice belge.⁵

La présente proposition de loi vise à supprimer l'obligation de caution imposée à l'étranger. Elle se fonde à cet égard sur plusieurs considérations.

Premièrement, les exceptions prévues par des conventions sont tellement nombreuses que la règle est peu à peu en train de devenir l'exception. Des inégalités incompréhensibles sont ainsi créées entre les ressortissants de différents États membres. C'est pour ce motif que la caution a perdu beaucoup de son intérêt au fil des ans.

Deuxièmement, la caution est de moins en moins appliquée dans la pratique. Le juge dispose d'un large pouvoir d'appréciation en la matière et il tient compte de la probabilité de voir le demandeur condamné aux dépens.

Troisièmement, ce système constitue un obstacle de taille dans nos relations économiques avec certains de nos partenaires commerciaux importants. La caution peut être considérée comme un des facteurs négatifs quant à l'implantation de sociétés étrangères en Belgique. Cette inégalité de traitement procédural complique surtout les relations commerciales avec nos partenaires commerciaux asiatiques, qui figurent pourtant parmi les priorités fixées par l'accord de gouvernement.

La proposition de loi ne prévoit pas de dispositions transitoires. Conformément au droit commun en matière de droit transitoire, la loi sera immédiatement applicable aux procédures judiciaires en cours.

De *ratio legis* van deze bepalingen is te voorkomen dat vreemdelingen in België zouden procederen door houders van de Belgische nationaliteit te dagvaarden zonder over de nodige geldelijke middelen te beschikken om de eventuele kosten ervan financieel te dragen en op die manier de werking van het Belgische gerecht te zeer zouden belasten.⁵

Indiener wenst met dit wetsvoorstel de verplichting tot borgstelling door een vreemdeling op te heffen om volgende redenen.

Ten eerste zijn het aantal uitzonderingen geregeld bij Verdrag dermate groot dat de regel stilaan meer de uitzondering wordt en onbegrijpelijke ongelijkheden daarmee gecreëerd worden tussen de onderdanen van verschillende lidstaten. Het belang van de *cautio* is om die reden over de jaren heen sterk afgezwakt.

Ten tweede komt de borgstelling in de praktijk steeds minder voor. De rechter beschikt terzake over een ruime beoordelingsbevoegdheid en houdt rekening met de waarschijnlijkheid dat eiser veroordeeld zal worden tot de kosten van het geding.

Ten derde vormt het ook een belangrijke hinderpaal in onze economische betrekkingen met bepaalde van onze belangrijke handelspartners. De *cautio* kan beschouwd worden als een van de negatieve Belgische vestigingsfactoren voor buitenlandse ondernemingen. Deze ongelijke procesrechtelijke behandeling bemoeilijkt de handelsbetrekkingen met voornamelijk onze Aziatische handelspartners, die een prioriteit zijn volgens het regeerakkoord.

Er worden geen overgangsbepalingen ingeschreven. Overeenkomstig de gemeenrechtelijke regels inzake het overgangsrecht zal deze wet onmiddellijk van toepassing zijn op de hangende rechtszaken.

Kristof WATERSCHOOT (CD&V)

⁵ Cass. 4 octobre 1965, *JT* 1966, 148; voir également Cass. 10 septembre 1987, *RW* 1987-88, 1429, note J. ERAUW: la Cour a estimé en l'espèce que lorsque le juge n'a mis ni frais ni dommages-intérêts à charge d'un demandeur originaire, le moyen de cassation dirigé contre la décision qui rejette l'exception "*judicatum solvi*" opposée à ce demandeur est irrecevable à défaut d'intérêt; Cass. 15 décembre 1994, *RCJB* 1995, note J. VERHOEVEN: en l'espèce, l'article 13 du Traité du 1^{er} mai 1885 conclu entre la Belgique et la République du Libéria prévoyait une dispense; Cass. 18 septembre 1997, *Arr. Cass.* 1997, 359.

⁵ Cass. 4 oktober 1965, *JT* 1966, 148; zie voorts ook Cass. 10 september 1987, *RW* 1987-88, 1429, met noot J. ERAUW, *in casu* oordeelde het Hof dat wanneer de rechter kosten noch schadevergoeding ten laste van een oorspronkelijke eiser heeft gelegd, het cassatiemiddel gericht tegen de beslissing die de tegen die eiser opgeworpen exceptie "*judicatum solvi*" afwijst, bij gebrek aan belang niet ontvankelijk is; Cass. 15 december 1994, *RCJB* 1995, noot J. VERHOEVEN, *in casu* was er een vrijstelling bedongen tussen België en de Republiek Liberia bij art. 13 van het Verdrag van 1 mei 1885; Cass. 18 september 1997, *Arr. Cass.* 1997, 359.

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Les articles 851 et 852 du Code judiciaire sont abrogés.

22 mars 2012

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

De artikelen 851 en 852 van het Gerechtelijk Wetboek worden opgeheven.

22 maart 2012

Kristof WATERSCHOOT (CD&V)