

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1995-1996 (*)

27 OKTOBER 1995

WETSVOORSTEL

**tot voorkoming van de
onzekerheid van bij wijze van
schenking verkregen eigendom**

(Ingediend door de heren Antoine Duquesne
en Louis Michel)

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

1. *Inleiding : « Een aanbod aan de wetgever »*

Meer dan tien jaar geleden verliet Pierre Harmel de rechtsfaculteit van de Universiteit van Luik, nadat hij daar fiscaal recht en hoofdzakelijk notarieel recht had gedoceerd. Paul Delnoy, een jonge professor die zijn opvolger in de laatstgenoemde leerstoel zou worden, vatte het originele idee op om, onder de titel « Mélanges de suggestions de lois en hommage à Pierre Harmel », een werk samen te stellen dat bedoeld was als een hulde en een blijk van erkentelijkheid. Het is ontegenzeggelijk een ongewoon werkstuk geworden. Het gaat immers om echte wetssuggesties, en niet louter om artikelen die de belangstelling van gedreven parlementsleden kunnen wekken.

In het woord vooraf licht professor Delnoy de gevolgde methode en het beoogde doel als volgt toe : « Rechtszekerheid is voor de bevolking essentieel. De rechtspractici zijn evenwel niet altijd in staat om degenen die hen om advies vragen, afdoende oplos-

(*) Tweede zitting van de 49^e zittingsperiode.

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1995-1996 (*)

27 OCTOBRE 1995

PROPOSITION DE LOI

**en vue de remédier à la fragilité
de la propriété acquise
par voie de libéralité**

(Déposée par MM. Antoine Duquesne
et Louis Michel)

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

1. *Note préliminaire : « Une offre de service au législateur »*

Il y a plus de dix ans, Pierre Harmel quittait la faculté de droit de l'université de Liège, après y avoir enseigné le droit fiscal et principalement le droit notarial. Paul Delnoy, jeune professeur appelé à lui succéder dans cette dernière matière, eut l'idée originale, pour lui rendre hommage et organiser le témoignage de la reconnaissance qui lui était due, de composer un ouvrage intitulé « Mélanges de suggestions de lois en hommage à Pierre Harmel ». Cette contribution sort incontestablement des sentiers battus : il s'agit en effet de véritables suggestions de lois et non d'articles susceptibles d'éveiller l'intérêt de parlementaires actifs.

Dans l'avant-propos, le professeur Delnoy s'explique sur la méthode et l'objectif poursuivis : « La sécurité juridique est essentielle pour les citoyens. Or, les praticiens du droit ne peuvent pas toujours apporter aux personnes qui les consultent des solutions satis-

(*) Deuxième session de la 49^e législature.

singen voor hun problemen aan te reiken. De oorzaak daarvan is dat er zowel in de rechtspraak als in de rechtsleer betwisting bestaat omtrent de hen voorgedragen vraagstukken, dan wel dat de desbetreffende teksten niet behoorlijk zijn geformuleerd.

In aanmerking nemend dat professor Pierre Harmel vooral het notarieel recht heeft bestudeerd, heb ik in eerste instantie aan een aantal notarissen alsmede aan collega's van de rechtsfaculteiten over het gehele land gevraagd om de uit hun praktijk- en studie-ervaring naar voren gekomen behoeften op wetgevend gebied te inventariseren, en om vervolgens aan deze behoeften beantwoordende wetssuggesties uit te werken.

Daarbij is overeengekomen dat zij geen hervormingen zouden voorstellen die zodanig verstrekkend waren dat zij niet tijdens een zelfde zittingsperiode konden worden aangenomen, of die een voorafgaande discussie over maatschappijproblemen vereisten.

Tijdens een op 20 maart 1991 in het kasteel van Colonster gehouden colloquium, dat een tweehonderdtal deelnemers groepeerde, hebben de notarissen en collega's die op mijn oproep waren ingegaan, hun ideeën voorgesteld en verdedigd. Een en ander geschiedde in drie commissies, waarvan de eerste door mevrouw Simone David-Constant, professor emerita aan de Universiteit van Luik, de tweede door de heer Léon Raucent, gewoon hoogleraar aan de rechtsfaculteit van de Université catholique de Louvain-la-Neuve, en de derde door de heer Jacques Hansenne, gewoon hoogleraar aan de rechtsfaculteit van de Universiteit van Luik werd voorgezeten.

Ieder van deze teksten is bedoeld als een bijdrage tot de vooruitgang van onze wetgeving. Het is een aanbod van de respectieve auteurs aan de wetgever. »

Op een ogenblik waarop complexiteit en bijwijken verwarring tot systeem worden verheven, hebben de auteurs naar eenvoud en duidelijkheid gestreefd. Zoals de heer Gérard Cornu, professor aan de Université Panthéon-Assas Paris II in zijn inleiding onder de titel « Propos sur l'esprit d'économie législative » schrijft : « ... De maatschappij lijdt aan regelgevende overbelasting (...) Neen, geschreven recht heeft geen natuurlijke neiging tot inflatie. De ware rechtschepping gaat daarentegen spaarzaam met wetten om, zij is zuinig op zichzelf, alsof haar devies luidt dat om recht te scheppen, in de regel zo weinig mogelijk recht moet worden geproduceerd. Kennelijk beheerst deze gulden regel vooral de stijl die de wetten kenmerkt. *Aurea brevis, multa paucis*. Veel zeggen met weinig woorden, ja zelfs het maximum in een minimum verwoorden. Bondigheid en beknoptheid zijn kardinale deugden op voorwaarde dat ook duidelijkheid niet ontbreekt. »

De geformuleerde suggesties kunnen in zes grote categorieën worden ondergebracht : familierecht, vastgoedrecht, handelsrecht, erfrecht, procesrecht, notarieel recht. Deze suggesties beogen de bestaande wetgeving vanuit een technisch oogpunt te verbeteren, de in de praktijk gerezen problemen op te lossen,

faisantes à leurs problèmes, soit parce que les questions sur lesquelles on les interroge sont controversées en jurisprudence et en doctrine, soit parce que les textes qui les concernent ne sont pas suffisamment bien rédigés.

Pierre Harmel, en tant qu'enseignant, ayant surtout exploré le droit dont usent les notaires, c'est à ces derniers et aux collègues des facultés de droit du pays que j'ai demandé d'abord, de faire le relevé des besoins législatifs que, dans cette perspective, leur pratique et leurs études leur ont fait ressentir, ensuite, de formuler des suggestions de lois de nature à satisfaire ces besoins.

Encore a-t-il été entendu qu'ils ne pourraient pas suggérer des réformes d'une ampleur telle qu'elles ne puissent pas être adoptées au cours d'une législature, ni des réformes qui appelleraient, au préalable, un débat sur des problèmes de société.

C'est ainsi qu'au cours d'un colloque qui s'est tenu au Château de Colonster le 20 mars 1991 et auquel ont pris part près de deux cents personnes, ceux des notaires et de mes collègues qui avaient répondu à mon appel ont présenté et défendu leurs idées au sein de trois commissions : la première, présidée par Mme Simone David-Constant, professeur émérite de l'Université de Liège, la seconde présidée par M. Léon Raucent, professeur ordinaire à la faculté de droit de l'Université catholique de Louvain-la-Neuve et la troisième, présidée par M. Jacques Hansenne, professeur ordinaire à la faculté de droit de l'Université de Liège.

Chacun de ces textes se veut une contribution au progrès de notre législation. Chacun d'eux est l'expression de la part de son auteur d'une offre de services qu'il adresse au législateur. »

Les auteurs, à un moment où la complexité et parfois la confusion sont érigées en système, ont voulu au contraire la simplicité et la clarté. Comme l'écrit Gérard Cornu, professeur à l'université Panthéon-Assas Paris II, en préface dans « Propos sur l'esprit d'économie législative », « ... Le corps social est en malaise d'indigestion réglementaire (...) Non, l'inflation n'est pas dans la propension naturelle du droit écrit. Au contraire, la véritable création du droit est économe de droit, elle est avare d'elle-même, comme si sa devise, en créant du droit, était d'en produire, globalement, le moins possible. Cette règle d'or paraît surtout gouverner le style des lois. *Aurea brevis; multa paucis*. Dire beaucoup en peu, et même le maximum dans le minimum. Brièveté, concision, vertus majeures si l'on y joint la clarté. »

Les suggestions formulées peuvent être regroupées sous six grandes rubriques : le droit de la famille, le droit immobilier, le droit commercial, le droit des successions, le droit judiciaire, le droit notarial. Ces suggestions visent à améliorer techniquement la législation existante, à solutionner des pro-

of voor sommige twistpunten in de rechtsleer of de rechtspraak een uitkomst te bieden.

Jean Gol, Antoine Duquesne, Louis Michel en François-Xavier de Donnée hebben het wenselijk geacht deze belangwekkende suggesties aan het Parlement voor te leggen. Daarom heeft de heer Antoine Duquesne als voorzitter van de « Intergroupe parlementaire libéral » het initiatief genomen om samen met de fracties van andere politieke formaties de indiening te coördineren van deze teksten, waarvan de verdienste uiteraard alleen aan de auteurs daarvan toekomt. De parlementsleden die de desbetreffende wetsvoorstellen hebben medeondertekend, begogen zodoende een parlementaire discussie op gang te brengen, wat trouwens de wens is van de auteurs van deze wetsuggesties. Zij dienen deze wetsvoorstellen met overtuiging in, te meer daar het hier ernstig voorbereid wetgevend werk betreft, dat vanuit een wetgevingstechnisch oogpunt in orde en rijp voor indiening is. Onze parlementaire fracties danken allen die aan deze werkzaamheden hebben bijgedragen en wensen hen van harte geluk. Verhoopt mag worden dat de minister en alle parlementaire fracties er zorg zullen voor dragen dat deze wetsvoorstellen zo spoedig mogelijk op de agenda van de bevoegde parlementaire commissies worden geplaatst.

Dit voorstel werd uitgewerkt door de heren Jean-François Taymans, notaris te Brussel, lector aan de rechtsfaculteit van de Universiteit van Luik, en Pierre Vander Maelen, notaris te Olloy-sur-Viroin.

2. Toelichting bij het wetsvoorstel

Schenken en legaten bewijzen hun nut als instituten in het Belgische juridische arsenaal.

Ofschoon solidariteit binnen het gezin een wezenlijke verantwoording is voor de overdracht van goederen bij erfopvolging, biedt de schenking vaak de mogelijkheid om op verstandige wijze op deze overdracht vooruit te lopen. Die mogelijkheid bestaat erin om de kinderen te laten beschikken over een deel van het vermogen van hun ouders op het moment waarop zij daaraan het meeste nood hebben : voor de financiering van de studie van hun eigen kinderen, voor de aankoop van een woning, voor het starten van een bedrijf. Bovendien stelt de schenking, indien ze oordeelkundig wordt aangewend, de ouders in staat om hun eigendom op passende wijze te verdelen en aldus te voorkomen dat uit de afwikkeling van de nalatenschap moeilijkheden of zelfs conflicten ontstaan.

Legaten bieden dan weer de mogelijkheid bepaalde erfgoederen op een wijze te verdelen die bijzonder goed is aangepast aan de behoeften van de kinderen of de aard van die goederen.

De praktijkjuristen zijn het er evenwel over eens dat deze juridische instituten niet alleen nuttig, maar ook onzeker zijn. Ten gevolge van sommige door het Burgerlijk Wetboek opgelegde voorschrif-

blèmes rencontrés dans la pratique ou encore à trancher une controverse doctrinale ou jurisprudentielle.

Jean Gol, Antoine Duquesne, Louis Michel et François-Xavier de Donnée ont estimé que ces intéressantes suggestions méritaient d'être soumises au Parlement. C'est pourquoi Antoine Duquesne, président de l'Intergroupe parlementaire libéral, a pris l'initiative de coordonner avec les groupes parlementaires d'autres formations politiques le dépôt de ces textes dont le seul mérite revient bien entendu à leurs auteurs. Le rôle des parlementaires qui ont accepté de les cosigner est de provoquer, comme le souhaitent les auteurs des suggestions, un débat parlementaire sur les textes proposés. Ils déposent ces propositions avec d'autant plus de conviction qu'il s'agit d'un travail législatif sérieusement préparé, légistiquement au point et prêt à être déposé. Que tous ceux qui ont pris part à ces travaux trouvent ici l'expression des remerciements et des plus vives félicitations de nos groupes parlementaires. Nous espérons que le ministre d'une part et l'ensemble des groupes parlementaires auront à cœur d'œuvrer pour que soient inscrites au plus tôt ces propositions à l'ordre du jour des commissions parlementaires compétentes.

La présente proposition a été formulée par MM. Jean-François Taymans, notaire à Bruxelles, maître de conférences à la Faculté de Droit de l'Université de Liège et Pierre Vander Maelen, notaire à Olloy-sur-Viroin.

2. Commentaire de la proposition de loi

La donation et le legs sont des instruments utiles dans notre arsenal juridique.

Si la solidarité familiale est une justification essentielle de la transmission des biens par héritage, la donation permet souvent d'anticiper intelligemment cette transmission en permettant aux enfants de disposer d'une partie du patrimoine de leurs parents au moment où ils en ont le plus besoin : paiement des études de leurs propres enfants, acquisition de leur immeuble d'habitation, création de leur entreprise. En outre, bien utilisée, la donation permet aux parents d'opérer une répartition adéquate de leurs biens, et d'éviter ainsi les complications, voire les conflits, que peuvent entraîner les règlements successoraux.

De son côté, le legs permet d'attribuer certains avoirs successoraux de manière particulièrement appropriée aux besoins des enfants ou à la nature de ces avoirs.

Or, les praticiens sont unanimes à considérer que ces instruments, s'ils sont utiles, sont aussi fragiles. En effet, en raison de certaines règles imposées par le Code civil, celui qui est devenu propriétaire par do-

ten, loopt de begunstigde van een schenking immers een aantal risico's. Die worden onderstaand verduidelijkt. Evenzo kan de legataris in sommige gevallen worden geconfronteerd met de weigering van zijn medeërfgenen om het legaat uit te keren.

Het zou dan ook zinvol zijn, mocht de wetgever sommige artikelen van het Burgerlijk Wetboek, die de oorzaak zijn van het onzekere karakter van schenkingen en algemeen als onverantwoord worden beschouwd, opheffen of wijzigen.

Risico's voor de begiftigde van een schenking

1. Risico's voortvloeiend uit de voorschriften inzake inbreng

Uitgaande van het streven van de wetgever de gelijke behandeling van erfgenamen te bevorderen, vindt de verplichting voor de begunstigde van een schenking om de geschonken goederen in de boedel in te brengen, haar uitdrukking in de onderstaande voorschriften :

a) Betreft de schenking een onroerend goed, dan moet dit, behoudens uitzonderlijke gevallen, in natura worden ingebracht (cf. artikel 859 van het Burgerlijk Wetboek), wat niets minder betekent dan dat het geschonken goed aan de begiftigde wordt ontnomen en naar de boedel terugkeert waar het aan de met de verdeling verbonden risico's wordt blootgesteld !

Akten van schenking van onroerende goederen houden weliswaar meestal vrijstelling van inbreng in natura in. Niettemin is het abnormaal dat bij overeenkomst moet worden afgeweken van een wettelijke regel die vatbaar is voor kritiek (waar in dit geval ieder het over eens is). Wenselijker is de regel zelf op te heffen. Daarbij komt dat de opheffing van de verplichting tot inbreng in natura, wanneer het onroerende goederen betreft, het voordeel biedt dat een einde wordt gemaakt aan een niet langer verantwoord onderscheid tussen roerende en onroerende goederen (aangezien eerstgenoemde reeds in waarde kunnen worden ingebracht).

b) De waarde van de in te brengen goederen verschilt al naar gelang van het soort schenking. Een voorbeeld : een vader doet op dezelfde dag een schenking ten belope van 1 000 000 frank aan elk van zijn vier kinderen :

— de eerste schenking betreft een perceel grond (met vrijstelling van inbreng in natura) : de begiftigde moet inbreng doen van de waarde van dit perceel op de dag van het overlijden van zijn vader (artikel 860 van het Burgerlijk Wetboek);

— de tweede betreft effecten : de begiftigde moet inbreng doen van de waarde van deze effecten op de dag van de schenking en, indien aan de akte van schenking geen staat van schatting is gehecht, geschiedt de raming door een deskundige (artikel 868 van het Burgerlijk Wetboek);

— de derde betreft een geldbedrag : de inbreng geschiedt dan door mindere ontvangst uit het gereed

nation court un certain nombre de risques, que l'on va détailler dans un instant. De même, le bénéficiaire d'un legs verra dans certains cas l'exécution de ce legs refusée par ses cohéritiers.

Le législateur ferait donc œuvre utile en supprimant ou en modifiant un certain nombre d'articles du Code civil qui sont à la source de cette fragilité des libéralités, et dont on s'accorde généralement à dire qu'ils ne se justifient pas.

Les risques encourus par le bénéficiaire d'une libéralité

1. Risques résultant des règles relatives au rapport

Fondée sur la volonté du législateur de promouvoir l'égalité entre les héritiers, l'obligation pour le bénéficiaire d'une donation de rapporter à la masse les biens donnés se traduit notamment par les règles suivantes :

a) Si la donation portait sur un immeuble, celui-ci devra, sauf exceptions, être rapporté en nature (article 859 du Code civil), ce qui signifie tout simplement que le donataire est dépouillé du bien reçu, qui retourne à la masse successorale pour être soumis aux aléas du partage !

Bien entendu, la plupart des actes de donation d'immeubles comportent dispense du rapport en nature, mais il est anormal de devoir recourir à une dérogation conventionnelle à une règle légale, si celle-ci est critiquable (ce que chacun reconnaît en l'occurrence) : il vaut mieux supprimer la règle elle-même. De plus, la suppression de l'obligation du rapport en nature en matière immobilière aurait l'avantage de mettre fin à une discrimination qui ne se justifie plus entre biens immeubles et biens meubles (ceux-ci étant d'ores et déjà rapportables en valeur).

b) La valeur des biens à rapporter est différente selon le type de donation intervenue. Ainsi, supposons qu'un père ait fait le même jour une donation d'une valeur de 1 000 000 de francs à chacun de ses quatre enfants :

— la première porte sur une terre (il y a dispense de rapport en nature) : le donataire devra rapporter la valeur de cette terre au jour du décès du père (article 860 du Code civil);

— la seconde porte sur des titres : le donataire devra rapporter la valeur de ces titres au jour de la donation, et s'il n'y a pas eu d'état estimatif annexé à l'acte de donation, cette estimation sera faite par expert (article 868 du Code civil);

— la troisième porte sur une somme en numéraire : le rapport se fera en moins prenant dans le

geld van de nalatenschap, en indien zulks niet toereikend is, kan de begiftigde zich bevrijden door andere goederen van de nalatenschap af te staan (artikel 869 van het Burgerlijk Wetboek);

— de vierde schenking bestaat erin dat de vader de aankoopprijs van een rechtstreeks op naam van het begiftigde kind aangekocht pand betaalt. In dat geval is er discussie over de vraag of de inbreng moet bestaan uit een bedrag dat overeenstemt met de aankoopprijs, dan wel met de waarde van het pand op de dag van het overlijden (zie S. Nudelhole, « Donation — achat et prête-nom », in « Mélanges offerts à Robert Pirson », Bruylant, 1989, blz. 233 en volgende; L. Raucent, « La donation — achat en faveur d'un conjoint en présence d'héritiers réservataires », RGDC, 1991, blz. 120 en volgende).

De ingewikkeldheid van de desbetreffende regels leidt in vele gevallen tot betwistingen bij de afwikkeling van nalatenschappen. Hoe kan, bij ontstentenis van een staat van schatting (een vaak voorkomend geval), naar behoren een raming van niet op de beurs genoteerde effecten of van reeds jaren te voren geschonken roerende goederen worden gemaakt? Hoe kan men verantwoorden dat op de schenking van een onroerend goed en de schenking van het bedrag voor de aankoop van een zelfde pand (eventueel een verschillende regeling van toepassing is? Hoe kan rekening worden gehouden met de muntontwaarding voor wat geldschenkingen betreft? De praktijk leert dat onrechtvaardigheid en gebrek aan samenhang steeds bron van conflicten en dus van onzekerheid zijn.

2. *Risico's voortvloeiend uit de voorschriften inzake inkorting*

a) Overeenkomstig de wet wordt aan bepaalde erfgenamen van de overledene een gedeelte van de nalatenschap, waarover niet kan worden beschikt, gereserveerd. Algemeen wordt aangenomen dat deze beschermde erfgenamen recht hebben op hun wettelijk erfdeel « in natura », dit wil zeggen dat zij gerechtigd zijn dit erfdeel in de vorm uit goederen uit de nalatenschap te ontvangen, en dus niet in waarde, als een schuldvordering op hun medeërfgenamen of op de legatarissen.

b) Notariële kringen hebben al vaak kritiek geuit op het absolute karakter van de regel van het wettelijke erfdeel in natura (cf. met name Chr. De Wulf, « Rapport aux Journées notariales de Bruges », 1980, blz. 40; Raucent, « Rapport aux Journées Notariales de Charleroi, 1983, blz. 203 en volgende).

Het recht op het wettelijke erfdeel in natura bemoeilijkt immers schikkingen tussen familieleden waarbij een ouder poogt :

— de splitsing van het enige gezinseigendom (dan wel de verkoop daarvan om uit onverdeeldheid te treden) te voorkomen door middel van een schenking of legaat aan een van de kinderen, die dan zijn medeërfgenamen daarvoor dient te vergoeden;

numéraire de la succession, et en cas d'insuffisance, le donataire pourra se libérer en abandonnant d'autres biens de la succession (article 869 du Code civil);

— la quatrième est faite sous forme du paiement par le père du prix d'achat d'un immeuble, cet achat étant immédiatement fait au nom de l'enfant donataire. Dans ce cas, il y a discussion quant à savoir s'il y a lieu de rapporter un montant égal au prix d'achat, ou à la valeur de l'immeuble au jour du décès (voir S. Nudelhole, « Donation — achat et prête-nom », in Mélanges offerts à Robert Pirson, Bruylant, 1989, pp. 233 et suivantes; L. Raucent, « La donation — achat en faveur d'un conjoint en présence d'héritiers réservataires », RGDC, 1991, pp. 120 et suivantes).

L'enchevêtrement de ces différentes règles aboutit à des controverses fréquentes lors des règlements successoraux : en l'absence (fréquente) d'état estimatif, comment estimer valablement des titres non cotés en bourse, ou des objets mobiliers, donnés il y a de nombreuses années? Comment justifier la différence (éventuelle) de régime entre la donation d'un immeuble et la donation de la somme ayant permis l'acquisition d'un immeuble identique? Comment prendre en compte la dévaluation de l'argent, pour les donations faites en numéraire? L'injustice et l'incohérence, la pratique l'apprend, sont toujours source de conflits, donc d'insécurité.

2. *Risques résultant des règles relatives à la réduction*

a) La loi réserve à certains héritiers du défunt une partie de la succession dont il est interdit de disposer. Il est unanimement admis que ces héritiers protégés ont droit à leur réserve « en nature », c'est-à-dire qu'ils ont droit à la recevoir sous forme de biens faisant partie de la succession, et non « en valeur », c'est-à-dire sous forme d'une créance à l'égard de leurs cohéritiers ou des légataires.

b) A de nombreuses reprises déjà, le notariat a critiqué le caractère absolu de la règle de la réserve en nature (voir notamment Chr. De Wulf, Rapport aux Journées Notariales de Bruges, 1980, p. 40; Raucent, Rapport aux Journées Notariales de Charleroi, 1983, pp. 203 et suivantes).

En effet, le droit à la réserve en nature rend notamment difficiles les arrangements de famille par lesquels un parent cherche à :

— éviter le démembrement de la propriété familiale unique (ou sa vente pour sortir d'indivision), en la donnant ou la léguant à un de ses enfants à charge de dédommager ses cohéritiers;

— het familiebedrijf (landbouwbedrijf, industriële onderneming of handelszaak) over te dragen aan het kind dat al met hem samenwerkt, teneinde de toekomst van dat kind veilig te stellen;

— bij de verdeling van zijn bezittingen rekening te houden met het feit dat sommige van zijn kinderen onbekwaam zijn om een vermogen of een bepaald soort van vermogen te beheren (het betreft hier bijvoorbeeld mentaal gehandicapten, die onbekwaam zijn om goederen te beheren, of verkwisters).

c) Het probleem vloeit voort uit het feit dat het recht op het wettelijk erfdeel in natura het recht tot inkorting in natura behelst. De beschermde erfgenaam die zijn recht op het wettelijk erfdeel inroep, kan zodoende zijn medeërfgenenamen die in te korten schenkingen hebben verkregen, ertoe verplichten de verkregen goederen geheel of gedeeltelijk opnieuw in de boedel in te brengen.

Daaruit volgt niet alleen dat bepaalde testamentaire beschikkingen geen uitwerking hebben, maar ook (indien de inkorting van legaten ontoereikend is) dat sommige geschonken goederen materieel moeten worden teruggegeven.

3. *Risico's die de kredietwaardigheid van de begiftigde aantasten doordat ze de rechten van derden in het gedrang brengen*

a) Om het wettelijk erfdeel te beschermen heeft de wetgever niet geaarzeld de mogelijkheid te scheppen bepaalde handelingen van de begiftigde nietig te doen verklaren, zelfs wanneer zulks ten nadele van derden gaat. Een aantal voorbeelden :

— wanneer een vordering tot inkorting betrekking heeft op een onroerend goed, komen de door de begiftigde aan zijn schuldeiser toegestane hypotheeken te vervallen (artikel 929 van het Burgerlijk Wetboek);

— de erfgenamen met een wettelijk erfdeel kunnen onder bepaalde voorwaarden de teruggave van de geschonken goederen vorderen, ook al zijn die goederen aan een derde vervreemd (artikel 930 van het Burgerlijk Wetboek).

Deze wettelijke bepalingen hebben tot gevolg dat de begiftigde vaak voor moeilijkheden komt te staan, zowel om een hypothecair krediet te verkrijgen (indien hij alleen het geschonken goed als waarborg kan geven) als om het pand te verkopen.

b) In het Burgerlijk Wetboek is tevens voorzien in de nietigverklaring van schenkingen in een aantal andere gevallen (recht van terugkeer, artikel 951; herroeping wegens niet-ervulling van de voorwaarden, artikel 953 van het Burgerlijk Wetboek).

Met de vernietiging van de schenking komen, in al die gevallen, ook de rechten van de derden als verkrijger of als begunstigde van de inschrijving van een hypotheek te vervallen (artikelen 952 en 954 van het Burgerlijk Wetboek).

Zelfs al kan de daaruit voortvloeiende onzekerheid worden weggewerkt door de vrijwillige tussenkomst

— transmettre la propriété de l'entreprise familiale (exploitation agricole, entreprise industrielle, fonds de commerce) à celui de ses enfants qui y travaille déjà avec lui, afin d'assurer l'avenir professionnel de cet enfant;

— partager ses biens en tenant compte de l'incapacité de fait dans laquelle peuvent se trouver certains de ses enfants de gérer un patrimoine, ou tel type de patrimoine (ceci concerne par exemple le handicapé mental, incapable de gérer, ou le prodigue).

c) La difficulté résulte de ce que le droit à la réserve en nature implique le droit à la réduction en nature : celui des héritiers protégés qui invoque son droit à la réserve peut ainsi obliger ceux de ses cohéritiers qui ont bénéficié de libéralités réductibles à remettre dans la masse successorale tout ou partie des biens reçus.

Il s'ensuit que non seulement certaines dispositions testamentaires seront inopérantes, mais également (si la réduction des legs n'est pas suffisante) que certains biens donnés devront être matériellement restitués.

3. *Risques lui ôtant son crédit en mettant en péril les droits des tiers*

a) Dans son souci de protéger la réserve, le législateur n'a pas hésité à permettre l'annulation de certaines opérations faites par le donataire, même au détriment des tiers. Ainsi :

— lorsque l'action en réduction porte sur un immeuble, les hypothèques consenties par le donataire au profit de son créancier sont nulles (article 929 du Code civil);

— les héritiers réservataires peuvent obtenir la restitution des biens donnés, dans certaines conditions, même si ces biens ont été aliénés au profit d'un tiers (article 930 du Code civil).

Il résulte de ces dispositions légales que le donataire a souvent des difficultés, tant à obtenir un crédit hypothécaire (s'il ne peut donner en garantie que l'immeuble donné) qu'à vendre ledit immeuble.

b) Le Code civil prévoit également l'annulation des donations dans un certain nombre d'autres cas (droit de retour, article 951; révocation pour inexécution des charges, article 953 du Code civil).

Dans tous ces cas, l'annulation de la donation fait disparaître les droits du tiers acquéreur ou bénéficiaire d'une inscription hypothécaire (articles 952 et 954 du Code civil).

Même si l'intervention volontaire du donateur dans l'acte de vente ou d'affectation hypothécaire

van de schenker in de verkoopakte of in de akte tot hypotheekstelling (om afstand te doen van de mogelijkheid om het recht van terugkeer of de herroeping tegen derden in te roepen), toch lijkt het wenselijk de wet op dat punt te herzien.

TOELICHTING BIJ DE ARTIKELEN

Art. 2

Zie punt 1, a), *supra*.

Art. 3

De forfaitaire verhoging met 4 % per jaar, ongeacht de aard van het geschenken goed, heeft tot doel in geval van in de tijd gespreide schenkingen de gelijke behandeling van de erfgenamen te herstellen, waarbij evenwel de eenvormigheid van de inbreng wordt gewaarborgd (zie punt 1, a), *supra*). Het alternatief bestaat erin alle goederen op de dag van het overlijden te ramen. Dat kan evenwel rampzalige gevolgen hebben voor de erfgenaam die de geschenken goederen heeft vervreemd, als deze goederen inmiddels aanzienlijk in waarde zijn gestegen. Een en ander biedt geen oplossing, noch voor het probleem van de geldschenkingen, tenzij men overgaat tot een ingewikkelde berekening van de munterrosie, noch voor het probleem van de ongelijke behandeling van de erfgenamen wanneer de schenkingen niet op hetzelfde tijdstip zijn gedaan.

Een indexkoppeling kan dan weer onrechtvaardige gevolgen in de ene of de andere richting hebben.

Het percentage van 4 % wordt daarentegen vaak aangemerkt als een op lange termijn gemiddelde opbrengst van een heterogeen samengesteld vermogen.

Art. 4

Voorkomen moet worden dat degene te wiens behoefte inbreng wordt gedaan, wordt benadeeld doordat aanvankelijk te lage waarden werden gehanteerd. Derhalve is bepaald dat de begiftigde de desbetreffende waarden mede moet goedkeuren, of dat hij, zo hij dat niet doet, steeds het recht heeft om deze waarden te betwisten.

Bij de regeling met betrekking tot de staat van schatting is het volgende in overweging genomen :

— slechts in uitzonderlijke gevallen hebben schenkingsakten betrekking op roerende goederen, aangezien in dat geval schenkingsrechten verschuldigd zijn;

— er kan worden overwogen een staat van schatting op te maken die niet aan de schenkingsakte wordt gehecht, maar niettemin vaste dagtekening heeft (teneinde iedere vorm van bedrog uit te slui-

(pour renoncer à invoquer à l'égard du tiers le droit de retour ou la révocation) permet de porter remède à l'insécurité qui en résulte, il semble opportun de revoir la loi sur ce point.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Art. 2

Voir point 1, a), ci-dessus.

Art. 3

La majoration forfaitaire de 4 % par an, quelle que soit la nature du bien donné, a pour but de rétablir l'égalité entre les héritiers, lorsque les donations se sont échelonnées dans le temps, tout en réalisant l'uniformité des opérations de rapport (voir point 1, a), ci-dessus). La solution alternative, consistant à estimer tous les biens au jour du décès, peut conduire à des résultats catastrophiques pour l'héritier qui a aliéné les biens donnés, ceux-ci ayant par la suite pris une valeur considérable; elle ne résout pas le problème des donations en numéraire, sous peine de devoir réaliser le calcul compliqué de l'érosion monétaire, ni celui de l'inégalité entre héritiers, lorsque les donations n'ont pas été faites à la même époque.

Quant à l'indexation, elle peut conduire à des résultats injustes dans un sens ou dans l'autre.

Par contre, le taux de 4 % est souvent considéré, sur le long terme, comme constituant le revenu moyen d'un patrimoine, toutes catégories de biens confondues.

Art. 4

Il faut éviter que des valeurs de départ trop basses ne soient retenues, au détriment des bénéficiaires du rapport. Aussi est-il prévu que les bénéficiaires interviennent pour approuver ces valeurs, à défaut de quoi ils conserveront le droit de les critiquer.

Le système retenu pour l'état estimatif tient compte des considérations suivantes :

— les actes de donation portant sur des biens mobiliers sont très rares, parce qu'ils emportent la perception de droits de donation;

— on peut concevoir un état estimatif non annexé à un acte de donation, mais pour autant qu'il ait date certaine (afin d'éviter toute fraude). La date certaine peut être obtenue par l'enregistrement du document,

ten). Vaste dagtekening kan door middel van de registratie van het document worden verkregen, waarbij alleen het vast recht wordt geheven indien de staat van schatting niet door de begiftigde is ondertekend. Niettemin moet, met het oog op de bescherming van diens rechten, het bewijs worden geleverd dat hij heeft ingestemd met de waarde opgenomen in de staat van schatting.

Art. 5

Wanneer de bovenstaande wijzigingen worden aangenomen, zijn de hier bedoelde artikelen overbodig.

Art. 6

De voorgestelde tekst behelst niet de opheffing van het beginsel van het wettelijk erfdeel in natura. Ofschoon de hier voorgestelde wijziging minder verrijkend is dan hetgeen de Franse wetgever met de wet van 3 juli 1971 heeft verwezenlijkt, komt zij er in navolging daarvan op neer dat schenkingen niet langer aan inkorting in natura worden onderworpen wanneer de begiftigden de nakomelingen van de *decuius* zijn. Een en ander beoogt de onder punt 2, b), *supra* genoemde schikkingen tussen familieleden mogelijk te maken.

Art. 7 en 8

Zie punt 3, a), *supra*.

Art. 9 en 10

Zie punt 3, b), *supra*.

cet enregistrement ne donnant lieu qu'à la perception du droit fixe si l'état n'est pas signé par le donataire; il faut cependant, cette fois pour protéger les droits de ce dernier, qu'il soit établi qu'il a marqué son accord sur la valeur reprise dans l'état estimatif.

Art. 5

Ces articles deviennent inutiles si l'on adopte les modifications suggérées ci-dessus.

Art. 6

Le texte proposé ne supprime pas le principe de la réserve en nature. Simplement, à l'instar de ce qu'a réalisé le législateur français par la loi du 3 juillet 1971 — quoique la réforme ici suggérée soit beaucoup plus limitée —, on décide que les libéralités ne sont plus sujettes à une réduction en nature, lorsque les bénéficiaires en sont les descendants du *decujus*, et ce en vue de permettre les arrangements de famille évoqués au point 2, b) ci-dessus.

Art. 7 et 8

Voir point 3, a), ci-dessus.

Art. 9 et 10

Voir point 3, b), ci-dessus.

A. DUQUESNE
L. MICHEL

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

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

Art. 2

Artikel 858 van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 858. — De inbreng geschiedt in waarde. »

Art. 3

Artikel 859 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 859. — De in de nalatenschap in te brengen waarde is gelijk aan die van het geschonken goed op de dag van de schenking, jaarlijks en tot de dag van het overlijden van de schenker met 4 % verhoogd. »

Art. 4

Artikel 860 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 860. — De waarde van het goed op de dag van de schenking is die welke is opgenomen hetzij in de schenkingsakte, hetzij in een staat van schatting die de schenker heeft ondertekend en vaste dagtekening heeft, voor zover de begiftigde in dit laatste geval met deze staat heeft ingestemd, wat door alle wettelijke middelen kan worden bewezen.

Die waarde kan niet worden betwist door de ergenamen die zich op de inbreng kunnen beroepen en die in de schenkingsakte zijn opgetreden of de staat van schatting mede hebben ondertekend.

Bij ontstentenis van akte of van staat van schatting wordt de waarde geacht gelijk te zijn aan de waarde van het goed op de dag van het overlijden van de schenker. »

Art. 5

De artikelen 861 tot 869 van hetzelfde Wetboek worden opgeheven.

Art. 6

Artikel 924 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 924. — 1. Schenkingen onder levenden of legaten aan een nakomeling, of aan nakomelingen

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

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

Art. 2

L'article 858 du Code civil est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 858. — Le rapport se fait en valeur. »

Art. 3

L'article 859 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 859. — La valeur à rapporter à la succession est celle qu'avait le bien donné, au jour de la donation, majorée de 4 % par an jusqu'au jour du décès du donateur. »

Art. 4

L'article 860 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 860. — La valeur du bien au jour de la donation est celle qui figure soit dans l'acte de donation, soit dans un état estimatif signé par le donateur et ayant date certaine, pour autant dans ce dernier cas, que le donataire ait marqué son accord sur cet état, ce qui pourra être établi par toute voie de droit.

Cette valeur ne pourra être contestée par les héritiers pouvant invoquer le rapport, et qui seront intervenus dans l'acte de donation ou auront contresigné l'état estimatif.

A défaut d'acte ou d'état estimatif, elle sera supposée être égale à la valeur du bien, au jour du décès du donateur. »

Art. 5

Les articles 861 à 869 du même Code sont abrogés.

Art. 6

L'article 924 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 924. — 1. Les donations entre vifs ou les legs faits à un descendant, ou à des descendants

gezamenlijk, waarbij het beschikbare gedeelte wordt overschreden, kunnen door de begunstigden geheel worden behouden, ongeacht de waarde van het overschot, met dien verstande dat de erfgenamen met wettelijk erfdeel in geld worden vergoed en onverminderd het bepaalde in artikel 915*bis*, § 2.

2. Wanneer de begunstigde een erfgenaam met wettelijk erfdeel is, geschiedt de inkorting door mindere ontvangst ten belope van zijn wettelijk erfdeel, behalve indien de vergoeding in de vorm van levenslange rechten geschiedt, zoals hierna is bepaald.

3. De vergoeding wordt berekend op grond van de waarde van de geschonken goederen, zoals vastgesteld in artikel 859, of van de vermaakte goederen, zoals geraamd op de dag van het openvallen van de nalatenschap.

4. De vergoeding moet worden betaald op de dag van de verdeling. De schenker of erflater kan evenwel bepalen dat ze geheel of gedeeltelijk in de vorm van levenslange rechten zal worden betaald. In dat geval moet de begunstigde voldoende zekerheid stellen. »

Art. 7

Artikel 929 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 929. — De teruggave van het onroerend goed ten gevolge van inkorting doet geen afbreuk aan de door de schenker toegestane hypotheek, tenzij in geval van bedrog door de begunstigde van de hypotheek. In geval van tenuitvoerlegging op de boedel op vordering van de hypotheekaire schuldeiser, dient de begiftigde degenen die over de vordering tot inkorting beschikken, tot beloop van hun rechten te vergoeden, tenzij dezen er de voorkeur aan geven om onverwijd de inkorting in waarde te vorderen. »

Art. 8

Artikel 930 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 930. — De erfgenamen kunnen de vordering tot inkorting niet instellen tegen derden die te goeder trouw zijn en aan wie het onroerend goed onder welke titel ook is vervreemd. In dat geval geschiedt de inkorting in waarde. »

Art. 9

Artikel 952 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 952. — Het recht van terugkeer heeft niet tot gevolg dat de vervreemding van de geschonken goederen wordt vernietigd en doet geen afbreuk aan de op deze goederen toegestane hypotheek. In dat

conjointement, qui excèdent la quotité disponible, peuvent être retenus en totalité par les gratifiés quel que soit l'excédent, sauf à indemniser en argent les héritiers réservataires, et sans préjudice des dispositions de l'article 915*bis*, § 2.

2. Lorsque le gratifié est un héritier réservataire, la réduction se fait en moins prenant à concurrence de sa réserve, sauf si l'indemnité prend la forme de droits viagers, ainsi qu'il sera dit ci-après.

3. L'indemnité se calcule d'après la valeur des biens donnés telle qu'elle est fixée à l'article 859, ou des biens légués, estimés au jour de l'ouverture de la succession.

4. L'indemnité est payable le jour du partage. Le donateur ou le testateur peut toutefois stipuler qu'elle sera totalement ou partiellement payée sous forme de droits viagers, auquel cas le gratifié devra fournir les garanties suffisantes. »

Art. 7

L'article 929 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 929. — La restitution de l'immeuble par l'effet de la réduction ne portera pas atteinte aux hypothèques constituées par le donataire, sauf fraude du bénéficiaire de l'hypothèque. En cas d'exécution du bien sur poursuite du créancier hypothécaire, le donataire devra indemniser les bénéficiaires de l'action en réduction à concurrence de leurs droits, à moins que ceux-ci ne préfèrent demander immédiatement la réduction en valeur. »

Art. 8

L'article 930 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 930. — L'action en réduction ne pourra être exercée par les héritiers contre les tiers de bonne foi au profit desquels l'immeuble aura été aliéné à quelque titre que ce soit. En pareil cas, la réduction aura lieu en valeur. »

Art. 9

L'article 952 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 952. — Le droit de retour n'aura pas pour effet de résoudre les aliénations des biens donnés, ni de porter atteinte aux hypothèques constituées sur ces biens. En pareil cas, les héritiers du donataire

geval betalen de erfgenamen van de begiftigde de waarde van de geschonken goederen, zoals geraamd op de dag van het overlijden, aan de schenker terug. »

Art. 10

Artikel 954 van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Art. 954. — De herroeping wegens een van de in artikel 953 genoemde oorzaken heeft niet tot gevolg dat de vervreemding van de geschonken goederen wordt vernietigd en doet geen afbreuk aan de op deze goederen toegestane hypotheken. In dat geval betaalt de begiftigde de waarde van de geschonken goederen, zoals geraamd op de dag van het overlijden, aan de schenker terug. »

16 oktober 1995.

restituent au donateur la valeur des biens donnés, estimée au jour du décès. »

Art. 10

L'article 954 du même Code est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 954. — La révocation pour une des causes prévues à l'article 953 n'aura pas pour effet de résoudre les aliénations des biens donnés, ni de porter atteinte aux hypothèques constituées sur ces biens. En pareil cas, le donataire restitue au donateur la valeur des biens donnés, estimée au jour de la demande. »

16 octobre 1995.

A. DUQUESNE
L. MICHEL