

SENAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1993-1994

26 SEPTEMBRE 1994

**Proposition de loi modifiant
les articles 318 et 320 du Code civil**

(Déposée par M. Erdman et consorts)

DEVELOPPEMENTS

En vertu de l'article 318 du Code civil, la paternité du mari de la mère d'un enfant peut être contestée s'il est prouvé qu'il ne peut être le père de l'enfant. Cette preuve peut être fournie par toutes voies de droit (article 318, § 2, C.C.).

En particulier, l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil dispose que, à moins que l'enfant n'ait la possession d'état à l'égard des deux époux ou qu'il n'y ait eu réunion de fait de ceux-ci au temps de la conception, la demande en désaveu de paternité est déclarée fondée « lorsque l'enfant est né plus de 300 jours après le procès-verbal prévu à l'article 1258 du Code judiciaire ou après la déclaration prévue à l'article 1289 du même code et moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou depuis la réconciliation des époux ».

Entre-temps, la loi du 30 juin 1994 modifiant l'article 931 du code judiciaire et les dispositions relatives aux procédures du divorce a modifié les articles 1258 et 1289 du Code judiciaire (*cf.* respectivement les articles 5 et 30 de la loi du 30 juin 1994). Il n'y

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1993-1994

26 SEPTEMBER 1994

**Voorstel van wet tot wijziging van de
artikelen 318 en 320 van het Burgerlijk
Wetboek**

(Ingediend door de heer Erdman c.s.)

TOELICHTING

Volgens artikel 318 van het Burgerlijk Wetboek kan het vaderschap van de echtgenoot van de moeder van een kind worden betwist, indien wordt aangetoond dat hij niet de vader kan zijn van het kind; het bewijs kan door alle wettelijke middelen worden geleverd (artikel 318, § 2, van het Burgerlijk Wetboek).

In het bijzonder voorziet artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek erin dat, tenzij het kind het bezit van staat heeft ten aanzien van beide echtgenoten of deze feitelijk herenigd waren ten tijde van de verwekking, de vordering in ontkenning van vaderschap gegrond verklaard wordt « wanneer het kind geboren is meer dan 300 dagen na het proces-verbaal bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek of na de verklaring bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde wetboek en minder dan 180 dagen na de definitieve afwijzing van de vordering of na de verzoening van de echtgenoten ».

Inmiddels heeft de wet van 30 juni 1994 houdende wijziging van artikel 931 van het Gerechtelijk Wetboek en van de bepalingen betreffende de procedure van echtscheiding, de artikelen 1258 en 1289 van het Gerechtelijk Wetboek gewijzigd (*cf.* artikel 5,

a pas eu de coordination entre la modification de la loi et la procédure de désaveu de paternité. Cette dernière est soumise, en tout état de cause, aux règles d'ordre public et la computation des délais établie à l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil doit naturellement être observée très scrupuleusement.

En ce qui concerne la procédure du divorce par consentement mutuel, il ne paraît pas nécessaire de modifier l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil; la nouvelle rédaction de l'article 1289 du Code judiciaire prévoit que la déclaration visée sera faite par les deux époux se présentant ensemble « dans le mois du jour du dépôt de la requête », ce dernier élément étant la modification apportée par la loi du 30 juin 1994 (article 30).

Il ne semble pas y avoir de raisons légistiques suffisantes pour modifier sur ce point l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil; la référence qui y figure à l'article 1289 du Code judiciaire peut être maintenue, nonobstant la nouvelle rédaction. De toute manière, conformément à l'article 1289 du Code judiciaire, les deux époux font une déclaration devant le président, de telle sorte que, dans cette éventualité, la computation prévue à l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil peut se faire avec toute la sécurité juridique voulue.

Il en va tout autrement dans le cadre de la procédure du divorce pour cause déterminée (ou d'une procédure pour cause de séparation de fait), en raison de la modification de l'article 1258 du Code judiciaire par l'article 5 de la loi du 30 juin 1994.

Selon l'ancienne version de l'article 1258, deuxième alinéa, du Code judiciaire, s'il n'avait pu parvenir à opérer un rapprochement, le président dressait un procès-verbal de non-conciliation.

Dans sa nouvelle version, l'article 1258 du Code judiciaire dispose certes que, si la possibilité s'en présente, le juge doit opérer un rapprochement. Mais le texte ne mentionne qu'un procès-verbal de conciliation. A défaut de conciliation, le nouveau texte dispose qu'il est procédé conformément à l'article 735 du Code judiciaire, et donc que l'action sera éventuellement retenue à l'audience d'introduction.

A défaut du procès-verbal visé à l'article 1258 (ancien) du Code judiciaire, il y a lieu d'adapter en tout cas l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil.

La référence la plus évidente pour garantir la sécurité juridique en la circonstance visée dans cette dernière disposition légale est la date de l'audience

respectievelijk 30, van de wet van 30 juni 1994). Er is geen coördinatie gebeurd tussen de wetswijziging en de procedure van ontkenning van vaderschap. Deze laatste procedure is in ieder geval onderworpen aan regels van openbare orde en de berekening van de termijnen, zoals bepaald in artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek, moet natuurlijk zeer stipt worden nagegaan.

Met betrekking tot de procedure van de echtscheiding door onderlinge toestemming lijkt een wijziging van artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek, niet vereist; de nieuwe redactie van artikel 1289 van het Gerechtelijk Wetboek voorziet erin dat de bedoelde verklaring zal worden afgelegd door de beide echtgenoten samen « binnen een maand te rekenen van de dag van de neerlegging van het verzoekschrift »: dit laatste is de wijziging ingevoegd door de wet van 30 juni 1994 (artikel 30).

Er blijken geen voldoende legistische redenen te zijn om op dit punt een wijziging door te voeren van artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek; de daarin opgenomen verwijzing naar artikel 1289 van het Gerechtelijk Wetboek kan behouden blijven, ondanks de nieuwe redactie. In ieder geval wordt er overeenkomstig artikel 1289 van het Gerechtelijk Wetboek een verklaring door beide echtgenoten afgelegd voor de voorzitter, zodat de berekening, opgenomen in artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek, in deze eventualiteit met rechtszekerheid kan worden doorgevoerd.

De situatie is geheel anders binnen het kader van de procedure van echtscheiding op grond van bepaalde feiten (of een procedure wegens feitelijke scheiding) ingevolge de wijziging van artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek door artikel 5 van de wet van 30 juni 1994.

Volgens artikel 1258, tweede lid, van het Gerechtelijk Wetboek, oude lezing, stelde de voorzitter een proces-verbaal van niet-verzoening op, indien hij de verzoening niet had kunnen bewerken.

In de nieuwe lezing van artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek wordt wel bepaald dat de rechter, indien de mogelijkheid zich voordoet, een verzoening dient te bewerken. In de tekst wordt enkel melding gemaakt van een proces-verbaal van verzoening. Bij gebreke van verzoening, stipuleert de nieuwe tekst dat gehandeld wordt overeenkomstig artikel 735 van het Gerechtelijk Wetboek, en dus de vordering eventueel wordt behandeld op de inleidende zitting.

Bij gebrek aan het proces-verbaal, bedoeld in artikel 1258 (oud) van het Gerechtelijk Wetboek, dient in ieder geval artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek, te worden aangepast.

De meest evidente referentie om rechtszekerheid voor de in laatstgenoemde wetbepaling bedoelde omstandigheid in te bouwen, is te verwijzen naar de

d'introduction, mais ce à défaut de conciliation (dont il est bel et bien dressé procès-verbal). En effet, le fait de retenir l'affaire à l'audience introductive ou de fixer la procédure implique nécessairement que l'on n'est pas parvenu à une conciliation.

Dans ces conditions, la demande visée à l'article 318 du Code civil serait déclarée fondée lorsque l'enfant est né plus de 300 jours:

a) après l'audience d'introduction visée à l'article 1258 du Code judiciaire, et ce à défaut d'un procès-verbal de conciliation;

b) ou après la déclaration visée à l'article 1289 du même code

et ce moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou après la réconciliation des époux (cette dernière réconciliation se situant *après* l'audience introductive de la procédure de divorce).

La sécurité juridique exige donc effectivement que l'on adapte rapidement l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil.

L'article 320, 2^o, du Code civil, relatif à la reconnaissance de l'enfant par un autre homme que le mari, fait lui aussi référence au procès-verbal de non-conciliation visé à l'article 1258 du Code judiciaire et doit dès lors être adapté.

Etant donné que dans les demandes visées aux articles 318 et 320 du Code civil, il peut encore être fait référence à la procédure de divorce pour cause déterminée introduite avant le 1^{er} octobre 1994 et selon les règles en vigueur à l'époque, il y a lieu d'insérer une disposition transitoire.

Une modification de la terminologie et des références au Code judiciaire, relativement à la procédure de divorce, doit du reste être adoptée sur d'autres points encore pour mettre le texte du Code civil en concordance avec la procédure prévue par la loi du 30 juin 1994, toujours en se conformant à l'article 45 de celle-ci.

*
* *

datum van de inleidingszitting, maar dan bij gebrek aan verzoening (waarvan wel proces-verbaal wordt opgemaakt). Inderdaad, het behandelen van de zaak op de inleidingszitting of het bepalen van de rechtspleging, impliceert noodzakelijkerwijze dat er geen verzoening werd bereikt.

In die omstandigheden zou de in artikel 318 van het Burgerlijk Wetboek bedoelde vordering gegrond worden verklaard, wanneer het kind geboren wordt meer dan 300 dagen:

a) na de inleidingszitting, bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek, en dit bij gebrek aan proces-verbaal van verzoening;

b) of na de verklaring, bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde wetboek

en dit minder dan 180 dagen na de definitieve afwijzing van de vordering of na de verzoening van de echtgenoten (deze laatstbedoelde verzoening situeert zich *na* de inleidingszitting van de procedure van echtscheiding).

Om rechtszekerheid te scheppen moet dus daadwerkelijk een snelle aanpassing van artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek worden doorgevoerd.

Artikel 320, 2^o, van het Burgerlijk Wetboek betreffende de erkenning van het kind door een andere man dan door de echtgenoot verwijst eveneens naar het proces-verbaal van niet-verzoening, bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek en moet dus worden aangepast.

Vermits in de vorderingen, bedoeld in de artikelen 318 en 320 van het Burgerlijk Wetboek nog kan verwezen worden naar de procedure van echtscheiding wegens bepaalde feiten, ingeleid vóór 1 oktober 1994 en volgens de toen geldende rechtspleging, moet een overgangsbepaling ingelast worden.

Een aanpassing van de terminologie en verwijzingen naar het Gerechtelijk Wetboek met betrekking tot de rechtspleging inzake echtscheiding moet trouwens nog op andere punten worden aangepast om de tekst van het Burgerlijk Wetboek conform te maken aan de rechtspleging zoals bepaald door de wet van 30 juni 1994, steeds met inachtneming van artikel 45 van deze wet.

Fred ERDMAN.

*
* *

PROPOSITION DE LOI**Article premier**

L'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, du Code civil est remplacé comme suit :

« 1^o lorsque l'enfant est né plus de 300 jours après l'audience d'introduction visée à l'article 1258 du Code judiciaire, et ce à défaut d'un procès-verbal de conciliation, ou après la déclaration prévue à l'article 1289 du même code et moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou après la réconciliation des époux; »

Disposition transitoire

Si la demande visée à l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, se réfère à une procédure de divorce pour cause déterminée intentée avant le 1^{er} octobre 1994, l'article 318, § 3, alinéa premier, 1^o, demeure applicable, conformément à l'article 45, § 1^{er}, de la loi du 30 juin 1994, dans la rédaction suivante :

« 1^o lorsque l'enfant est né plus de 300 jours après le procès-verbal prévu à l'article 1258 du Code judiciaire ou après la déclaration visée à l'article 1289 du même code et moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou après la réconciliation des époux; »

Art. 2

L'article 320, 2^o, du Code civil est remplacé comme suit :

« 2^o s'il est né plus de 300 jours après l'audience d'introduction visée à l'article 1258 du Code judiciaire, et ce à défaut d'un procès-verbal de conciliation, ou après l'ordonnance du président siégeant en référé, rendue en vertu de l'article 1280 du même code et autorisant les époux à résider séparément, ou après la déclaration prévue à l'article 1289 du même code, et moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou après la réconciliation; »

Disposition transitoire

Si la demande visée à l'article 320, 2^o, se réfère à une procédure de divorce pour cause déterminée intentée avant le 1^{er} octobre 1994, l'article 320, 2^o, demeure applicable, conformément à l'article 45, § 1^{er}, de la loi du 30 juin 1994, dans la rédaction suivante :

VOORSTEL VAN WET**Artikel 1**

Artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen als volgt :

« 1^o wanneer het kind geboren is meer dan 300 dagen na de inleidingszitting bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek en dit bij gebrek aan proces-verbaal van verzoening, of na de verklaring bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde Wetboek en minder dan 180 dagen na de definitieve afwijzing van de vordering of na de verzoening van de echtgenoten; »

Overgangsbepaling

Indien de vordering bedoeld in artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, verwijst naar een echtscheiding wegens bepaalde feiten ingeleid vóór 1 oktober 1994, dan blijft, bij toepassing van artikel 45, § 1, van de wet van 30 juni 1994, artikel 318, § 3, eerste lid, 1^o, in de volgende bewoordingen van toepassing :

« 1^o wanneer het kind geboren is meer dan 300 dagen na het proces-verbaal bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek of na de verklaring bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde Wetboek en minder dan 180 dagen na de definitieve afwijzing van de vordering of na de verzoening van de echtgenoten; »

Art. 2

Artikel 320, 2^o, van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen als volgt :

« 2^o ingeval het kind geboren is meer dan driehonderd dagen na de inleidingszitting bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek en dit bij gebrek aan proces-verbaal van verzoening, of na de beschikking door de voorzitter in kort geding gegeven krachtens artikel 1280 van hetzelfde Wetboek, waarbij de echtgenoten gemachtigd worden een afzonderlijke verblijfplaats te betrekken, of na de verklaring bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde Wetboek en minder dan honderdtachtig dagen na de definitieve afwijzing van de eis of na de verzoening; »

Overgangsbepaling

Indien de vordering bedoeld in artikel 320, 2^o, verwijst naar een echtscheiding wegens bepaalde feiten ingeleid vóór 1 oktober 1994, dan blijft, bij toepassing van artikel 45, § 1, van de wet van 30 juni 1994, artikel 320, 2^o, in de volgende bewoordingen van toepassing :

« 2^o s'il est né plus de 300 jours après le procès-verbal prévu à l'article 1258 du Code judiciaire, ou après l'ordonnance du président siégeant en référé, rendue en vertu de l'article 1280 du même code et autorisant les époux à résider séparément, ou après la déclaration prévue à l'article 1289 du même code et moins de 180 jours après le rejet définitif de la demande ou après la réconciliation; »

« 2^o ingeval het kind geboren is meer dan driehonderd dagen na het proces-verbaal bedoeld in artikel 1258 van het Gerechtelijk Wetboek, of na de beschikking door de voorzitter in kort geding gegeven krachtens artikel 1280 van hetzelfde Wetboek, waarbij de echtgenoten gemachtigd worden een afzonderlijke verblijfplaats te betrekken, of na de verklaring bedoeld in artikel 1289 van hetzelfde Wetboek en minder dan honderdtachtig dagen na de definitieve afwijzing van de eis of na de verzoening; »

Fred ERDMAN.
Roger LALLEMAND.
Alex ARTS.
Leo GOOVAERTS.
Frans LOZIE.
Jan LOONES.