

Chambre des Représentants

SESSION 1983-1984

22 NOVEMBRE 1983

PROPOSITION DE LOI

abrogeant les articles 387 et 390 du Code pénal
en matière d'adultère

(Déposé par M. Henrion)

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Le Code pénal de 1867 réprimait trois délits différents : l'adultère de la femme, la complicité d'adultère (à charge du partenaire de la femme convaincue d'adultère) et l'adultère du mari qui exigeait une circonstance spéciale, à savoir l'entretien de concubine dans la maison conjugale.

La loi du 28 octobre 1974 a supprimé le délit de complicité d'adultère, réduit les deux autres infractions à la notion commune d'adultère et limité la peine à une amende.

Cependant une question plus fondamentale est posée depuis longtemps déjà, qui concerne le principe même de l'incrimination : convient-il que la justice répressive soit encore saisie de ces faits relevant de la vie privée, alors que l'enquête pénale ne sert ici le plus souvent qu'à nourrir un dossier qui se plaidera au civil ?

On sait que, d'une manière très fréquente, les plaintes pour adultère font l'objet de désistements effectués aux audiences des chambres correctionnelles appelées à juger ces infractions : il y a donc un véritable détournement de la mission qui est impartie à ces juridictions. Au surplus, même lorsque l'action publique n'est pas arrêtée par le plaignant, le caractère stéréotypé et expéditif des jugements démontre combien ces procédures sont anormales (voir notamment J. P. Masson, *J. T.*, 1969, p. 579).

Fondamentalement, ainsi que l'écrit le professeur R. Rigaux, les dispositions en la matière revêtent un caractère anachronique et, si les plaintes demeurent nombreuses de la part d'époux « qui se prétendent offensés », cela ne signifie pas que la répression pénale satisfait un autre besoin social que celui de faciliter les actions en divorce (« Les personnes », t. I, précis de la Faculté de Droit de l'Université Catholique de Louvain, Ed. Larcier, 1971, n° 790).

Kamer van Volksvertegenwoordigers

ZITTING 1983-1984

22 NOVEMBER 1983

WETSVOORSTEL

tot opheffing van de artikelen 387 en 390
van het Strafwetboek inzake overspel

(Ingediend door de heer Henrion)

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Het Strafwetboek van 1867 had inzake overspel straffen ingesteld voor drie verschillende misdrijven : overspel van de vrouw, medeplichtigheid aan overspel (ten laste van de partner van de aan overspel schuldig bevonden vrouw) en overspel van de man, waarvoor een bijzondere omstandigheid vereist was, namelijk het onderhoud van een bijzit in de echtelijke woning.

De wet van 28 oktober 1974 heeft het misdrijf van medeplichtigheid aan overspel afgeschaft, de twee andere misdrijven teruggebracht tot één enkel en de straf beperkt tot een geldboete.

Doch er blijft sinds lang een fundamentele vraag bestaan die het principe zelf van de tenlastelegging raakt : moet men ermee doorgaan die feiten, die tot de persoonlijke levenssfeer behoren, voor de strafrechter te brengen, aangezien het strafrechtelijk onderzoek in die gevallen meestal alleen moet dienen om een dossier te stofferen dat voor een burgerlijke rechtbank zal worden gepleit ?

Zoals bekend worden klachten wegens overspel tijdens de terechtzittingen van de correctionele kamers die daarvan kennis nemen, zeer vaak ingetrokken; die rechtbanken worden dus, in de ware zin van het woord, van hun taak afgewend. En zelfs als de strafvordering door de klager niet wordt tegengehouden, wijst het stereotype en summiere karakter van de vonnissen er voldoende op hoe abnormaal die procedures zijn (zie o.m. J. P. Masson, *J. T.*, 1969, blz. 579).

Zoals professor R. Rigaux schrijft, vormen de bepalingen ter zake fundamenteel een anachronisme, want al blijven er veel klachten komen van echtgenoten « die zich beledigd achten », dan betekent zulks nog niet dat de strafrechtelijke sanctie op dit gebied aan een andere sociale behoefte voldoet dan het vergemakkelijken van de vorderingen tot echtscheiding (« Les personnes », D. I, « Précis de la Faculté de droit de l'Université catholique de Louvain », Uitg. Larcier, 1971, n° 790).

Aussi bien un courant de pensée important se dégage-t-il aujourd'hui en faveur de la suppression de cette incrimination.

Récemment, la Commission pour la révision du Code pénal, instituée auprès du Ministère de la Justice, a opiné dans ce sens, à la suite notamment des travaux du X^e Congrès international de droit pénal (Rapport juin 1979, p. 103, Ed. du Ministère de la Justice).

L'on objectera peut-être qu'à défaut d'une enquête répressive, la preuve de l'adultère comme cause de divorce pourrait être malaisée.

La réponse est simple :

a) en dehors de la constatation matérielle des rapports charnels, la jurisprudence admet comme cause de divorce, pour injure grave, des fréquentations assidues et constituant une attitude équivoque (voir notamment Liège, 22 janvier 1960 et Bruxelles, 13 décembre 1969, cités par Rigaux, *op. cit.*, n° 1977);

b) la preuve de l'adultère proprement dit peut être faite par tous les modes de preuve de droit commun (Cass., 2^e Ch., 21 novembre 1978, *Pas.*, 1979, 337);

c) enfin, même si dans certains cas le constat *in rebus veneris* était la seule voie possible, on pourrait s'inspirer de la pratique suivie en France après l'abrogation des articles 324, al. 2 et 336 à 339 du Code pénal qui contenaient la répression de l'adultère; cette pratique consiste à faire appel à l'huissier requis par la partie intéressée (voir Perrot, « Les constats d'huissier » in « Les délégations judiciaires », Ann. Fac. Strasbourg, 1963, 100; R. Vouin, « Constats d'adultère », D. 1949, Chron. 77).

L'habilitation judiciaire n'est théoriquement pas indispensable mais elle est souvent demandée; l'ordonnance sur requête élargit, en effet, les pouvoirs de l'huissier qui ne peut de sa seule autorité pénétrer dans un domicile privé sans l'assentiment de l'occupant (voir Dalloz, V^o « Divorce », n° 430 et s.).

Au surplus, cette habilitation permettrait de rencontrer l'objection suivant laquelle les huissiers n'ont pas la mission légale de dresser des procès verbaux de constat (voir art. 516 et 517 du Code judiciaire).

Comme il n'est pas exclu qu'une telle pratique puisse s'instituer dans notre pays et y être admise par la jurisprudence, il n'a pas paru utile aujourd'hui de compléter cette proposition de loi par des dispositions spécifiques de procédure civile.

R. HENRION

PROPOSITION DE LOI

Article unique

Les articles 387 et 390 du Code pénal sont abrogés.

27 octobre 1983.

R. HENRION

Er heeft zich dan ook een belangrijke geestesstrooming ontwikkeld ten gunste van de schrapping van dat misdrijf uit ons strafrecht.

Onlangs heeft de bij het Ministerie van Justitie ingestelde Commissie voor de herziening van het strafrecht in die zin een advies uitgebracht, o.m. ingevolge de werkzaamheden van het X^e internationaal congres voor strafrecht (Verslag, juni 1979, blz. 103, uitg. van het Ministerie van Justitie).

Misschien zal het bezwaar worden geopperd dat overspel als grond tot echtscheiding bij gebreke van strafrechtelijk onderzoek moeilijk zal kunnen worden bewezen.

Het antwoord is eenvoudig :

a) buiten de materiële vaststelling van de geslachtsgemeenschap worden ook aanhoudende bezoeken die op een verdracht gedrag wijzen, door de rechtspraak als een grond tot echtscheiding wegens grove belediging aangevaard (zie o.m. Luik, 22 januari 1960 en Brussel, 13 december 1969, aangehaald door Rigaux, *op. cit.*, n° 1977);

b) het bewijs van het eigenlijk overspel kan door alle middelen van gemeen recht worden geleverd (Cass., 2^e Kamer, 21 november 1978, *Pas.* 1979, 337);

c) ten slotte, zelfs indien de vaststelling *in rebus veneris* in sommige gevallen het enig mogelijke bewijsmiddel is, zou men zich kunnen laten leiden door de praktijk die in Frankrijk bestaat na de opheffing van de artikelen 324, tweede lid, en 336 tot 339 van het Strafwetboek waarbij de bestraffing van overspel werd geregeld; die praktijk bestaat hierin dat de belanghebbende partij een beroep doet op een gerechtsdeurwaarder (zie Perrot, « Les constats d'huissier » in « Les délégations judiciaires », Ann. Fac. Straatsburg, 1969, 100; R. Vouin, « Constats d'adultère », D. 1949, Chron. 77).

Machtiging door de rechter is theoretisch niet onontbeerlijk, maar ze wordt vaak gevraagd; de op een verzoekschrift verleende beschikking verruimt immers de bevoegdheden van de gerechtsdeurwaarder, want deze mag op eigen gezag de woonplaats van een particulier niet betreden zonder diens toestemming (zie Dalloz, V^o « Divorce », n° 430 e.v.).

Die machtiging ondervangt tevens het bezwaar dat het niet tot de wettelijke opdracht van de gerechtsdeurwaarders behoort processen-verbaal van dergelijke vaststellingen op te maken (zie de artikelen 516 en 517 van het Gerechtelijk Wetboek).

Daar het niet uitgesloten is dat die praktijk in ons land wordt overgenomen en door de rechtspraak aanvaard, leek het vooralsnog niet nuttig dit wetsvoorstel aan te vullen met specifieke bepalingen inzake burgerlijke procedure.

WETSVOORSTEL

Enig artikel

De artikelen 387 en 390 van het Strafwetboek worden opgeheven.

27 oktober 1983.