

# SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2005-2006

22 MARS 2006

**Projet de loi modifiant les dispositions du Code civil relatives à l'établissement de la filiation et aux effets de celle-ci**

*Procédure d'évocation*

## AMENDEMENTS

N° 38 DU GOUVERNEMENT

Art. 7

**Apporter à l'article 319bis en projet les modifications suivantes :**

**A) Au deuxième alinéa,**

— **à la première phrase, remplacer les mots « il est notifié par celui-ci » par les mots « il est envoyé par pli recommandé à la poste par celui-ci »;**

**B) Au même alinéa, à la seconde phrase, entre le mot « signifié » et les mots « à la requête du père » insérer les mots « par exploit d'huissier de justice »;**

*Voir :*

Documents du Sénat :

3-1402 - 2005/2006 :

N° 1 : Projet évoqué par le Sénat.

N° 2 : Avis du Conseil d'État.

N°s 3 et 4 : Amendements.

**En remplacement du document 3-1402/5 distribué précédemment.**

# BELGISCHE SENAAT

ZITTING 2005-2006

22 MAART 2006

**Wetsontwerp tot wijziging van de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek met betrekking tot het vaststellen van de afstamming en de gevolgen ervan**

*Evocatieprocedure*

## AMENDEMENTEN

Nr. 38 VAN DE REGERING

Art. 7

**In het ontworpen artikel 319bis de volgende wijzigingen aanbrengen :**

**A) In het tweede lid,**

— **in de eerste zin de woorden « geeft deze kennis van de akte » vervangen door de woorden « wordt de akte door hem verzonden bij een ter post aangetekende brief »;**

**B) In de tweede zin van hetzelfde lid de woorden « via deurwaardersexploot » invoegen tussen het woord « betekend » en de woorden « op verzoek van de vader »;**

*Zie :*

Stukken van de Senaat :

3-1402 - 2005/2006 :

Nr. 1 : Ontwerp geëvoceerd door de Senaat.

Nr. 2 : Advies van de Raad van State.

Nrs. 3 en 4 : Amendementen.

**Ter vervanging van het vroeger rondgedeelde stuk 3-1402/5.**

**C) Au troisième alinéa, remplacer les mots « notification ou signification » par le mot « communication ».**

Justification

Correction consécutive à une suggestion du service Évaluation de la législation à propos de la version néerlandaise. Le texte est modifié également en français pour éviter toute confusion.

**N° 39 DU GOUVERNEMENT**

Art. 11

**Dans le texte français de l'article 329bis, § 2, alinéa 1<sup>er</sup>, remplacer les mots « de ses auteurs » par les mots « du parent ».**

Justification

Correction technique suggérée par service Évaluation de la législation.

**N° 40 DU GOUVERNEMENT**

Art. 11

**À l'article 329bis, § 2, 6<sup>e</sup> alinéa, dans le texte néerlandais, remplacer les mots « op grond daarvan schuldig wordt verklaard » par les mots « hieraan schuldig wordt verklaard ».**

Justification

Correction technique suggérée par le service Évaluation de la législation.

**N° 41 DU GOUVERNEMENT**

Art. 12

**Dans le texte français de l'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa premier, supprimer les mots « du mari ».**

Justification

Correction technique suggérée suite à une remarque du service Évaluation de la législation.

**N° 42 DU GOUVERNEMENT**

Art. 12

**Apporter à l'article 330, § 1<sup>er</sup>, les modifications suivantes :**

**C) In het derde lid de woorden « kennisgeving of betekening » vervangen door de woorden « mededeling ».**

Verantwoording

Verbetering als gevolg van een suggestie van de dienst Wetsvaluatie over de Nederlandse tekst. Teneinde elke verwarring te vermijden is de tekst in het Frans eveneens aangepast.

**Nr. 39 VAN DE REGERING**

Art. 11

**In de Franse tekst van artikel 329bis, § 2, eerste lid, de woorden « de ses auteurs » vervangen door de woorden « du parent ».**

Verantwoording

Technische verbetering op suggestie van de dienst Wetsvaluatie.

**Nr. 40 VAN DE REGERING**

Art. 11

**In artikel 329bis § 2, zesde lid in de Nederlandse tekst de woorden « op grond daarvan schuldig wordt verklaard » vervangen door de woorden « hieraan schuldig wordt verklaard ».**

Verantwoording

Technische verbetering op suggestie van de dienst Wetsvaluatie.

**Nr. 41 VAN DE REGERING**

Art. 12

**In de Franse tekst van artikel 330, § 1, eerste lid, de woorden « du mari » doen vervallen.**

Verantwoording

Technische verbetering als gevolg van een opmerking van de dienst Wetsvaluatie.

**Nr. 42 VAN DE REGERING**

Art. 12

**In artikel 330, § 1, de volgende wijzigingen aanbrengen :**

**A) Supprimer la deuxième phrase de l'alinéa 5;**

**B) Insérer, après l'alinéa 5, un alinéa nouveau, libellé comme suit :** « *La paternité établie en vertu de l'article 317 peut en outre être contestée par le précédent mari.* ».

## Justification

Correction technique suggérée suite à une remarque du service Évaluation de la législation.

**N° 43 DU GOUVERNEMENT****Art. 16**

**Au point 3/, remplacer les mots « à l'article 319bis, alinéa 3 » par les mots « à l'article 319bis, alinéa 2 ».**

## Justification

Correction technique suggérée suite à une remarque du service Évaluation de la législation.

**N° 44 DU GOUVERNEMENT****Art. 16**

**Compléter cet article par un 4/, rédigé comme suit :** « *4/ un § 4 est ajouté, rédigé comme suit : « Si la filiation d'un enfant est modifiée alors que celui-ci a atteint l'âge de la majorité, aucune modification ne pourra être apportée à son nom sans son accord.* ».

## Justification

Il s'agit de prendre en considération l'arrêt de la Cour d'arbitrage n° 171/2005 du 23 novembre 2005. La Cour était interrogée sur l'existence d'une discrimination entre les enfants majeurs dont la filiation paternelle est établie postérieurement à la filiation maternelle (par reconnaissance ou par recherche de paternité) et les enfants majeurs qui contestent la paternité de leur père en ce que les premiers peuvent conserver le nom de famille qu'ils ont toujours porté tandis que les seconds ne le peuvent pas. Elle a répondu par l'affirmative.

**N° 45 DU GOUVERNEMENT****Art. 20**

**Remplacer cet article par ce qui suit :**

« *Art. 20. — § 1<sup>er</sup>. Par dérogation à l'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 4, tel que modifié par la présente loi, la*

**A) De tweede zin van het vijfde lid doen vervallen.**

**B) Na het vijfde lid een nieuw lid invoegen, luidende :** « *Het vaderschap dat vaststaat krachtens artikel 317 kan daarenboven worden betwist door de vorige echtgenoot.* ».

## Verantwoording

Technische verbetering als gevolg van een opmerking van de dienst Wetsevaluatie.

**Nr. 43 VAN DE REGERING****Art. 16**

**In punt 3/ de woorden « in artikel 319bis, derde lid » vervangen door de woorden « in artikel 319bis, tweede lid ».**

## Verantwoording

Technische verbetering als gevolg van een opmerking van de dienst Wetsevaluatie.

**Nr. 44 VAN DE REGERING****Art. 16**

**Dit artikel aanvullen met een 4/, luidende :** « *4/ Er wordt een § 4 ingevoegd, luidende : « Indien de afstamming van een kind wordt gewijzigd wanneer het de meerderjarige leeftijd heeft bereikt, mag er zonder zijn akkoord geen enkele verandering aan zijn naam worden aangebracht.* » ».

## Verantwoording

Er moet rekening worden gehouden met het arrest van het Arbitragehof nr. 171/2005 van 23 november 2005. Het Hof werd ondervraagd over het bestaan van een discriminatie tussen de meerderjarige kinderen van wie het vaderschap wordt bepaald na het moederschap (via erkenning of via onderzoek naar het vaderschap) en de meerderjarige kinderen die het vaderschap van hun vader betwisten, doordat de eersten de familienaam die ze altijd droegen mogen behouden, terwijl de laatsten dat niet kunnen. Het Hof heeft een bevestigend antwoord gegeven.

**Nr. 45 VAN DE REGERING****Art. 20**

**Dit artikel vervangen als volgt :**

« *Art. 20. — § 1. In afwijking van artikel 330, § 1, vierde lid, zoals gewijzigd, kunnen de erkenning en het*

*reconnaissance et la présomption de paternité du mari pourront être contestées par la personne qui revendique la paternité de l'enfant pendant un délai d'un an prenant cours à l'entrée en vigueur de la présente loi, quand bien même il se serait écoulé plus d'un an depuis la naissance ou la découverte de la naissance de l'enfant.*

*§ 2. Pendant un délai d'un an prenant cours à l'entrée en vigueur de la présente loi, tout tiers intéressé au sens de l'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, du Code civil dans sa rédaction antérieure conserve la faculté de contester une reconnaissance, selon les conditions prescrites par la législation antérieure.*

*§ 3. Le délai de prescription de l'action en contestation de la reconnaissance institué par l'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 4, tel que modifié par la présente loi commence à courir le jour de l'entrée en vigueur de celle-ci, à moins que l'action n'était déjà prescrite, et sans que la durée totale du délai de prescription ne puisse dépasser trente ans.*

*§ 4. La reconnaissance ou la présomption de paternité du mari relatives à un enfant né avant l'entrée en vigueur de la présente loi peuvent être contestées par le mari ou par l'auteur de la reconnaissance dans un délai d'un an à dater de la découverte du fait qu'il n'est pas le père de l'enfant, quand bien même il se serait écoulé plus d'un an depuis la naissance ou la découverte de la naissance de l'enfant. »*

#### Justification

1. Les règles générales du droit transitoire trouvent leur ancrage principal dans l'article 2 du Code civil qui dispose que les lois nouvelles disposent pour l'avenir, sans rétroactivité, et une source secondaire dans les principes généraux déterminant la manière de mettre en œuvre le principe d'application immédiate et non rétroactive des lois nouvelles en fonction de leur objet. Ces principes ont été dégagés par la jurisprudence et la doctrine — principalement Paul Roubier (Le droit transitoire. Les conflits de lois dans le temps, 2<sup>e</sup> éd., Paris, Dalloz, 1961, réimpr. 1993)

2. Plusieurs règles nouvelles ne nécessitent pas de dispositions transitoires parce que l'application des règles générales du droit transitoire donne satisfaction.

A. L'article 316*bis* en projet emporte une réduction des cas d'application de la présomption de paternité. En vertu des règles générales de droit transitoire, « c'est la loi du jour de la naissance qui est décisive, puisque c'est sur la naissance que la loi établit cette présomption » (P. Roubier, *o.c.*, p. 238). En conclusion, l'article 2 du Code civil suffit.

Cela ne signifie pas que ces enfants demeureraient sous l'empire de toutes les anciennes règles relatives à la présomption de paternité. Ainsi, la règle nouvelle permettant la contestation de la paternité légale par le père biologique s'appliquera, comme le

*vermoeden van vaderschap van de echtgenoot worden betwist door de persoon die het vaderschap van het kind opeist gedurende een termijn van één jaar vanaf de datum van het van kracht worden van deze wet, zelfs indien er meer dan een jaar verstreken zou zijn sedert de geboorte of het ontdekken van de geboorte van het kind.*

*§ 2. Gedurende een termijn van één jaar vanaf de datum van het van kracht worden van deze wet, behoudt elke belanghebbende derde, in de zin van artikel 330, § 1, eerste lid van het Burgerlijk Wetboek in zijn vorige lezing, de mogelijkheid een erkenning te betwisten, volgens de voorwaarden voorgeschreven door de vroegere wetgeving.*

*§ 3. De verjaringstermijn van de vordering tot betwisting van de erkenning ingesteld door artikel 330, § 1, vierde lid zoals gewijzigd door deze wet, begint te lopen de dag van het van kracht worden van deze wet, tenzij de vordering reeds was verjaard en zonder dat de totale duur van de verjaringstermijn dertig jaar kan overschrijden.*

*§ 4. De erkenning of het vermoeden van vaderschap van de echtgenoot betreffende een kind dat geboren werd voor het van kracht worden van deze wet, kunnen worden betwist door de echtgenoot of door degene die het kind erkent, binnen een termijn van één jaar vanaf de datum van de ontdekking van het feit dat hij niet de vader van het kind is, zelfs indien er meer dan een jaar zou zijn verstreken sedert de geboorte of het ontdekken van de geboorte van het kind. »*

#### Verantwoording

1. De algemene regels van het overgangsrecht vinden hun voornaamste verankering in artikel 2 van het Burgerlijk Wetboek, dat bepaalt dat de nieuwe wetten alleen beschikken voor het toekomstige, zonder terugwerkende kracht, en een secundaire bron in de algemene beginselen die de manier bepalen voor de aanwending het van principe van de onmiddellijke en niet retroactieve toepassing van nieuwe wetten in functie van hun voorwerp. Deze principes werden ontwikkeld door de rechtsleer en de doctrine — voornamelijk door Paul Roubier (Le droit transitoire. Les conflits de lois dans le temps, 2e uitgave, Parijs, Dalloz, 1961, herdrukt 1993).

2. Meerdere nieuwe regels hebben geen overgangsbepalingen nodig, omdat de toepassing van de algemene regels van het overgangsrecht volstaat.

A. Het ontworpen artikel 316*bis* houdt een vermindering in van de toepassingsgevallen van het vermoeden van vaderschap. Krachtens de algemene regels van het overgangsrecht « is de wet van de dag van de geboorte doorslaggevend, aangezien de wet dit vermoeden bepaalt op basis van de geboorte » (P. Roubier, *o.c.*, blz. 238). Conclusie: artikel 2 van het Burgerlijk Wetboek volstaat.

Dit betekent niet dat deze kinderen onder de toepassing zouden blijven van alle oude regels inzake het vermoeden van vaderschap. Zo zal de nieuwe regel die het mogelijk maakt dat de biologische vader het wettelijk vaderschap betwist van toepassing zijn, zoals

précise l'article 20 des dispositions transitoires en projet et le justifie le présent exposé de motifs au n° 2, A.

B. L'article 319*bis* en projet modifie les formalités entourant une reconnaissance paternelle adultérine et remplace l'homologation judiciaire par une communication à l'épouse. Cette règle peut être considérée comme une règle de procédure. Elle s'appliquera immédiatement aux reconnaissances en cours d'homologation judiciaire non vidée par un jugement. Elle pourra donc concerner des enfants nés tant avant qu'après l'entrée en vigueur de la nouvelle loi. Ces principes résultent d'une règle générale du droit transitoire qui ne souffre pas de contestation en jurisprudence et en doctrine (P. Roubier, *o.c.*, p. 555).

C. L'article 329*bis* en projet modifie les règles de fond de la reconnaissance paternelle et maternelle. La nouvelle loi instaure diverses nouveautés susceptibles de générer des conflits de loi dans le temps (ex.: abaissement de l'âge de consentement du mineur de 15 à 12 ans). Les règles générales de droit transitoire commandent que la reconnaissance satisfasse aux conditions de fond et de forme prévues par la loi en vigueur le jour de l'acte (P. Roubier, *o.c.*, p. 196). La nouvelle loi s'appliquera à toutes les reconnaissances postérieures à son entrée en vigueur.

3. Plusieurs règles nouvelles nécessitent des dispositions transitoires soit pour déroger aux règles générales du droit transitoire, soit pour préciser une de ces règles qui serait insuffisamment connue ou controversée.

A. L'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, en projet instaure le droit du père biologique de contester la paternité légale ou la reconnaissance paternelle. Il n'est pas souhaitable que l'application du nouveau droit de contestation de la paternité du mari accordé au père biologique soit limité aux seuls enfants nés après l'entrée en vigueur de la loi ainsi qu'à ceux nés peu avant celle-ci (pour autant que l'action soit introduite dans l'année de la naissance ou de sa découverte).

Pour éviter toute difficulté d'interprétation, il est proposé que pour ces enfants, le délai d'un an commencera à courir à compter du jour de l'entrée en vigueur de la nouvelle loi.

Cette disposition transitoire renvoie à l'adage «*actioni non natae non praescribitur*» («les actions qui ne sont pas nées ne peuvent se prescrire»), reçu tant en droit commun qu'en droit transitoire (rappr. P. Roubier, *Le droit transitoire*, p. 297) mais afin d'éviter toute controverse, le gouvernement estime utile de clarifier la situation transitoire.

B. L'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 1<sup>er</sup>, en projet limite à trois personnes les titulaires du droit de contester la paternité légale ou la reconnaissance paternelle. Comme dans la loi du 14 juillet 1976 relative aux régimes matrimoniaux, il a paru souhaitable de laisser aux «anciens» titulaires de droits une ultime chance de les exercer selon l'ancien régime.

C. L'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 4, en projet réduit de trente à un an le délai de contestation de la reconnaissance paternelle. Quand une loi abrège un délai de prescription, les règles générales de droit transitoire prescrivent que la loi nouvelle ne pourrait s'appliquer au délai en cours. Le système proposé s'inspire de la solution retenue par l'article 10 de la loi du 10 juin 1998 modifiant certaines dispositions relatives à la prescription.

D. L'article 330, § 1<sup>er</sup>, alinéa 4, en projet fait courir le délai de contestation du mari ou de l'auteur de la reconnaissance paternelle à partir du jour de la découverte du fait qu'il n'est pas le père de

gepreciseerd door artikel 20 van de ontworpen overgangsbepalingen en deze memorie van toelichting het verantwoordt in nr. 2, A.

B. Het ontworpen artikel 319*bis* wijzigt de formaliteiten in verband met de erkenning van overspelig vaderschap en vervangt de rechterlijke homologatie door een mededeling aan de echtgenote. Deze regel kan worden beschouwd als zijnde een procedureregulering. De regel zal onmiddellijk van toepassing zijn op de lopende erkenningen van rechterlijke homologatie die niet beslecht zijn door een vonnis. De regel zal dus betrekking kunnen hebben op kinderen die geboren werden zowel voor als na het van kracht worden van de nieuwe wet. Deze principes resulteren uit een algemene regel van het overgangsrecht, die niet betwist wordt in de rechtspraak en in de doctrine (P. Roubier, *o.c.*, blz. 555).

C. Het ontworpen artikel 329*bis* wijzigt de basisregels van de vaderlijke en moederlijke erkenning. De nieuwe wet voert diverse nieuwigheden in die wetsconflicten in de tijd kunnen doen ontstaan (bijvoorbeeld: verlaging van de leeftijd van toestemming van de minderjarige van 15 naar 12 jaar). De algemene regels van het overgangsrecht vereisen dat de erkenning voldoet aan de basis- en vormvoorwaarden voorzien door de wet die van kracht is de dag van de akte (P. Roubier, *o.c.*, blz. 196). De nieuwe wet zal van toepassing zijn op alle erkenningen volgend op het van kracht worden ervan.

3. Meerdere nieuwe regels hebben nood aan overgangsbepalingen, ofwel om af te wijken van de algemene regels van het overgangsrecht, ofwel om één van die regels te verduidelijken wanneer ze onvoldoende gekend zijn of er een controverse over bestaat.

A. Het ontworpen artikel 330, § 1, eerste lid, voert voor de biologische vader het recht in om het wettelijk vaderschap of de vaderlijke erkenning te betwisten. Het is niet wenselijk dat de toepassing van het nieuwe recht inzake betwisting van het vaderschap van de echtgenoot dat toegekend wordt aan de biologische vader, beperkt wordt tot alleen maar de kinderen die geboren zijn na het van kracht worden van de wet, evenals tot die welke kort daarvoor zijn geboren (voor zover de vordering ingediend wordt in het jaar van de geboorte of van het ontdekken ervan).

Om elk interpretatieprobleem te vermijden, wordt voorgesteld dat voor deze kinderen de termijn zal aanvangen vanaf de dag van het van kracht worden van de nieuwe wet.

Deze overgangsbepaling verwijst naar het adagium «*actioni non natae non praescribitur*» (de vorderingen die niet bestaan kunnen niet verjaren), dat zowel voorkomt in het gemeen recht als in het overgangsrecht (P. Roubier, *Le droit transitoire*, blz. 297), maar teneinde elke controverse te vermijden, heeft de regering het nuttig geacht de overgangssituatie te verhelderen.

B. Het ontworpen artikel 330, § 1, eerste lid beperkt tot drie het aantal personen die het recht hebben het wettelijk vaderschap of de vaderschapserkenning te betwisten. Zoals in de wet van 14 juli 1976 betreffende de huwelijksvermogensstelsels leek het wenselijker te zijn aan de «oude» houders van rechten een ultieme kans te geven om die aan de hand van het oude regime uit te oefenen.

C. Het ontworpen artikel 330, § 1, vierde lid vermindert de termijn voor het betwisten van de vaderlijke erkenning van dertig jaar naar één jaar. Wanneer een wet een verjaringstermijn opheft, schrijven de algemene regels van het overgangsrecht voor dat de nieuwe wet niet van toepassing kan zijn op de lopende termijn. Het voorgestelde systeem is geïnspireerd op de oplossing die werd weerhouden door artikel 10 van de wet van 10 juni 1998 tot wijziging van sommige bepalingen betreffende de verjaring.

D. Het ontworpen artikel 330, § 1, vierde lid laat de betwistingstermijn van de echtgenoot of degene die het kind erkent beginnen vanaf de dag van het ontdekken van het feit dat hij de

l'enfant, l'ancien point de départ étant celui de la naissance ou de la découverte de celle-ci.

En vertu des règles générales de droit transitoire, les prescriptions accomplies au moment de l'entrée en vigueur de la loi nouvelle demeurent acquises. Si, par contre, la prescription n'est pas encore acquise au moment de l'entrée en vigueur de la loi nouvelle, il y a report du point de départ du délai de prescription. De la combinaison de ces règles, il résulte qu'à partir de l'entrée en vigueur de la loi nouvelle, le délai d'action du mari doit courir à partir de la découverte du fait qu'il n'est pas le père de l'enfant, pour autant que la prescription ne soit pas acquise sous l'empire de l'ancienne législation. Or, ce sera fréquemment le cas pour les enfants nés plus d'un an avant celle-ci (et même pour les demandeurs qui ont tenté, en vain, de plaider un report du point de départ du délai, arguant leur ignorance de leur non-paternité.).

Pour remédier à cette situation et ouvrir au mari une chance d'exercer ce qui s'apparente à une nouvelle action (comp. *supra*, n° 2.A), il faut déroger à ces règles générales par une disposition transitoire. Cette disposition lève l'obstacle de la prescription acquise aux conditions de la loi ancienne, c'est-à-dire par l'expiration d'un délai d'un an courant depuis la naissance ou de la découverte de celle-ci (art. 20, § 4). On précisera que si la prise de connaissance des doutes quant à la paternité a été acquise plus d'un an avant l'entrée en vigueur de la présente loi, l'action qu'avait le père demeure prescrite, ce fait ne pouvant être modifié par la loi.

Cette disposition transitoire donne un effet rétroactif à la loi nouvelle, mais il ne faut pas exagérer son impact en fait eu égard à l'effet confirmatif de la possession d'état.

vader van het kind niet is; het oude startpunt was de geboorte of de ontdekking ervan.

Krachtens de algemene regels van het overgangsrecht blijven de verjaringen die geschied zijn op het moment dat de nieuwe wet van kracht wordt, behouden. Indien daarentegen de verjaring nog geen feit is op het moment van het van kracht worden van de nieuwe wet, wordt het startpunt van de verjaringstermijn verschoven. Uit de combinatie van deze regels resulteert dat, vanaf het van kracht worden van de nieuwe wet, de vorderingstermijn van de echtgenoot moet lopen vanaf het ontdekken van het feit dat hij niet de vader is van het kind, voor zover de verjaring niet vaststaat middels de vroegere wetgeving. Dat zal echter vaak het geval zijn voor de kinderen die meer dan een jaar voordien werden geboren (en zelfs voor de verzoekers die vruchteloos probeerden te pleiten voor het verschuiven van het startpunt van de termijn, daarbij argumenterend dat zij geen weet hadden van het feit dat zij niet de vader waren).

Om aan deze situatie te verhelpen en aan de echtgenoot een kans te geven die neerkomt op het instellen van een nieuwe vordering (verg. *supra*; nr. 2.A), moet men afwijken van deze algemene regels via een overgangsbepaling. Deze bepaling heft het beletsel op van de verjaring die volgens de voorwaarden van de oude wet een feit is, met name door het aflopen van een termijn van één jaar die begint te lopen bij de geboorte of bij het ontdekken ervan (art. 20, § 4). Voor alle duidelijkheid, indien men kennis heeft van twijfels inzake het vaderschap sinds meer dan een jaar voor het van kracht worden van deze wet, blijft de vordering van de vader wel degelijk verjaard, want dit feit kan niet worden gewijzigd door de wet.

Deze overgangsbepaling verleent aan de nieuwe wet terugwerkende kracht. De feitelijke impact ervan moet evenwel niet overdreven worden, gelet op het bevestigende effect van het bezit van staat.

*La ministre de la Justice,*

*De minister van Justitie,*

Laurette ONKELINX.

N° 46 DE MME de T' SERCLAES ET CONSORTS

(Sous-amendement à l'amendement n° 37 de M. Vandenberghe)

Art. 12

**Dans le texte proposé remplacer les mots « 15 ans » par les mots « 12 ans ».**

Justification

L'âge de 12 ans étant retenu pour l'audition de l'enfant et d'autres actions à son égard, il paraît plus opportun de retenir ici l'âge de 12 ans. Il est cependant clair que ce n'est pas l'enfant lui-même qui pourra agir mais bien le « tuteur *ad hoc* ».

Nathalie de T' SERCLAES.  
Luc WILLEMS.  
Marie-José LALOY.

Nr. 46 VAN MEVROUW de T' SERCLAES C.S.

(Subamendement op amendement nr. 37 van de heer Vandenberghe)

Art. 12

**In het vierde lid van § 1 van het voorgestelde artikel 330 de woorden « 15 jaar » vervangen door de woorden « 12 jaar ».**

Verantwoording

Aangezien het kind op 12 jaar kan worden gehoord en andere vorderingen kan instellen lijkt het raadzaam hier de leeftijd van 12 jaar in aanmerking te nemen. Duidelijk is evenwel dat het kind in dit geval niet zelf kan optreden maar wel de voogd *ad hoc*.

## N° 47 DE MME de BETHUNE ET CONSORTS

Art. 1<sup>er</sup> bis (nouveau)**Insérer un article 1<sup>er</sup> bis (nouveau) rédigé comme suit :**

« Art. 1<sup>er</sup> bis. — L'article 80bis, alinéa 2, 2°, du Code civil, est complété par ce qui suit :

« , ou du père non marié qui a reconnu l'enfant conçu, conformément à l'article 328. À sa demande et moyennant le consentement de la mère, le nom, les prénoms et le domicile du père non marié qui n'a pas reconnu l'enfant conçu peuvent également être mentionnés. »

## Justification

À l'heure actuelle, un père non marié ne peut pas reconnaître son enfant mort-né.

La reconnaissance prénatale, elle aussi, sortit seulement ses effets pour autant que l'enfant soit né vivant et viable. Cet état de choses a été confirmé dans la réponse à la question parlementaire écrite n° 117 du sénateur De Loor, du 23 mai 1991 (*Bulletin des Questions et Réponses du Sénat*, 30 juillet 1991).

Cette situation est contraire à la perception actuelle du droit. Afin de supprimer la discrimination entre partenaires mariés et partenaires non mariés, le présent amendement propose de leur accorder des droits égaux en ce qui concerne l'acte de déclaration d'un enfant né sans vie.

## N° 48 DE MME de BETHUNE ET CONSORTS

## Art. 10bis (nouveau)

**Insérer un article 10bis (nouveau) rédigé comme suit :**

« Art. 10bis. — L'article 328, alinéa 2, du même Code, est complété par ce qui suit :

« ou s'il est décédé dans l'année qui suit la naissance. »

## Justification

À l'heure actuelle, un père non marié ne peut pas reconnaître à titre posthume son enfant décédé peu après la naissance.

La reconnaissance par le père non marié est réglée par l'article 319 du Code civil, qui dispose que lorsque la paternité n'est pas établie en vertu de la présomption de paternité dans le cadre du mariage, le père peut reconnaître l'enfant. Si l'enfant est

## Nr. 47 VAN MEVROUW de BETHUNE C.S.

## Art. 1bis (nieuw)

**Een artikel 1bis (nieuw) invoegen, luidend :**

« Art. 1bis. — Het tweede lid, 2° van artikel 80bis van het Burgerlijk Wetboek wordt aangevuld als volgt :

« , of de ongehuwde vader die het verwekt kind erkend heeft conform artikel 328. Op zijn vraag en mits toestemming van de moeder kunnen de naam, de voornamen en de woonplaats van de ongehuwde vader die het verwekt kind niet erkend heeft tevens vermeld worden. »

## Verantwoording

Vandaag kan een ongehuwde vader zijn levenloos geboren kind niet erkennen.

Ook de prenatale erkenning heeft slechts uitwerking in zoverre het kind levend en levensvatbaar wordt geboren. Dat werd bevestigd in een antwoord op de schriftelijke parlementaire vraag nr. 117 van senator De Loor van 23 mei 1991 (*Vragen en Antwoorden, Senaat*, 30 juli 1991).

Dit is strijdig met het huidig rechtsgevoelen. Om de discriminatie tussen gehuwde en ongehuwde partners teniet te doen wordt voorgesteld ze gelijke rechten te geven bij de akte van aangifte van een levenloos geboren kind.

Sabine de BETHUNE.  
Hugo VANDENBERGHE.  
Nathalie de T' SERCLAES.  
Clotilde NYSENS.  
Fauzaya TALHAOU.

## Nr. 48 VAN MEVROUW de BETHUNE C.S.

## Art. 10bis (nieuw)

**Een artikel 10bis (nieuw) invoegen, luidend :**

« Art. 10bis. — Het tweede lid van artikel 328 van hetzelfde Wetboek wordt aangevuld als volgt :

« , hetzij overleden is binnen het jaar na de geboorte : »

## Verantwoording

Vandaag kan een ongehuwde vader zijn kort na de geboorte overleden kind niet postuum erkennen.

De erkenning door de ongehuwde vader wordt geregeld in artikel 319 van het Burgerlijk Wetboek. Dat artikel bepaalt dat wanneer het vaderschap niet vaststaat krachtens het vermoeden van vaderschap bij een huwelijk, de vader het kind kan erkennen.

mineur non émancipé, la reconnaissance n'est recevable que moyennant le consentement préalable de la mère, sauf lorsque celle-ci est inconnue ou décédée. La reconnaissance peut être faite dans l'acte de naissance ou par un acte authentique, à l'exclusion du testament (article 327 du Code civil).

L'article 328 dispose que la reconnaissance peut être faite au profit d'un enfant conçu ou d'un enfant décédé, si ce dernier a laissé une postérité. Lorsqu'un enfant est décédé sans laisser de postérité, le père ne peut donc plus le reconnaître.

La jurisprudence admet toutefois *contra legem* la reconnaissance d'un enfant décédé peu après la naissance (sans laisser de postérité), sur la base de l'intérêt moral de son auteur (tribunal de Gand, 13 février 1992; tribunal de Louvain, RV 98/1291/A, 28 septembre 1998). Mais cette dérogation aux dispositions légales par la jurisprudence n'accroît pas du tout la sécurité juridique.

La situation d'abus successoral, qui fait que la possibilité de reconnaissance est limitée aux enfants décédés qui ont laissé une postérité, ne peut pas se produire dans le cas d'un nouveau-né qui décède peu après la naissance.

Toutefois, cette restriction qui part d'une bonne intention fait que la loi actuelle est source d'une grande frustration chez les pères biologiques de ces enfants, qui ne peuvent créer aucun lien juridique avec leur enfant prédécédé.

Le présent amendement prévoit dès lors la possibilité de reconnaître un enfant décédé même si ce dernier n'a pas laissé de postérité, pour autant qu'il s'agisse d'un nouveau-né qui décède peu après sa naissance.

Indien het kind minderjarig en niet ontvoegd is, is de erkenning alleen ontvankelijk mits de moeder vooraf toestemt, behoudens wanneer zij onbekend of overleden is. De erkenning kan geschieden in de akte van geboorte of bij authentieke akte, met uitsluiting van het testament (artikel 327 van het Burgerlijk Wetboek).

Artikel 328 bepaalt dat de erkenning kan geschieden ten gunste van een verwekt kind dan wel van een overleden kind indien dit afstammelingen heeft nagelaten. Wanneer een kind overleden is zonder afstammelingen na te laten, kan de vader het dus niet meer erkennen.

De rechtspraak staat nochtans *contra legem* de erkenning toe van een kort na de geboorte (zonder afstammelingen) overleden kind, op grond van het morele belang van de erkenner (rechtbank Gent, 13 februari 1992; rechtbank Leuven, RV 98/1291/A, 28 september 1998). Deze afwijking van de wettelijke bepalingen door de rechtspraak verhoogt evenwel allerminst de rechtzekerheid.

De situatie van erfrechtelijk misbruik, waardoor de mogelijkheid tot erkenning wordt beperkt tot overleden kinderen die afstammelingen hebben nagelaten, kan zich niet voordoen indien het gaat om een pasgeborene die kort na de geboorte overlijdt.

De huidige wet geeft door deze goed bedoelde beperking echter aanleiding tot grote frustratie bij de biologische vaders van deze kinderen die geen juridische band kunnen scheppen met hun vooroverleden kind.

Dit amendement voorziet dan ook in de mogelijkheid om een kind zonder afstammelingen alsnog te erkennen voor zover het gaat om een pasgeborene die kort na de geboorte overlijdt.

Sabine de BETHUNE.  
Hugo VANDENBERGHE.  
Clotilde NYSENS.