

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2005-2006

25 NOVEMBRE 2005

Proposition de loi modifiant l'article 1597 du Code civil

(Déposée par M. Hugo Vandenberghe)

DÉVELOPPEMENTS

1. L'article 1597 du Code civil dispose que « Les juges, leurs suppléants, les magistrats remplissant le ministère public, les greffiers, huissiers, avoués, avocats et notaires, ne peuvent devenir cessionnaires des procès, droits et actions litigieux qui sont de la compétence du tribunal dans le ressort duquel ils exercent leurs fonctions, à peine de nullité, et des dépens, dommages et intérêts. » (1)

2. L'article 1597 a pour finalité de lutter contre les mauvaises pratiques tout en empêchant que certains emplois qui doivent être placés au-dessus de tout

(1) Voir à ce sujet par exemple : De Page H., *Traité élémentaire de droit civil belge*, IV, Bruxelles, 1972, 96-98, n^{os} 65 à 66ter, ainsi que 107-108, n^o 72; Dirix E., « *Wie kopen of verkopen kan. Artikel 1597 B.W.* », dans *Bijzondere overeenkomsten. Commentaar met overzicht van rechtspraak en rechtsleer*, Anvers, 1986, 1-2; Gougner D., v « *Cession de droits litigieux* », in *Nouveau dictionnaire du notariat*, Tome sixième, Bruxelles-Louvain, 1912, 543-554; Harmel P., in *Rép. Not.*, Tome VII, La vente, Livre I, *Théorie générale de la vente*, Bruxelles, 1985, 155-156, n^{os} 132-134; Kluyskens A., *De contracten*, Anvers-Bruxelles-Gand-Louvain, 1952, 85, n^o 66; Laurent F., *Principes de droit civil français*, XXIV, Bruxelles-Paris, 1878, 65, n^o 56, où il cite Portalis qui, durant la préparation du Code civil, précisait : « Les ordonnances ont toujours prohibé aux juges et à tous ceux qui exercent quelque fonction de justice ou quelque ministère près les tribunaux de se rendre cessionnaires de droits litigieux ... »; Tilleman B., *Overeenkomsten*, dans la série *Beginnselen van Belgisch privaatrecht*, partie X, Anvers, 2001, 632-635, n^{os} 1652-1663.

BELGISCHE SENAAT

ZITTING 2005-2006

1 NOVEMBER 2005

Wetsvoorstel tot wijziging van artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek

(Ingediend door de heer Hugo Vandenberghe)

TOELICHTING

1. Artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek bepaalt : « Rechters, rechters-plaatsvervangers, ambtenaren van het openbaar ministerie, griffiers, gerechtsdeurwaarders, pleitbezorgers, advocaten en notarissen mogen de processen, de betwiste rechten en rechtsvorderingen, die behoren tot de bevoegdheid van de rechtbank binnen wier rechtsgebied zij hun ambt uitoefenen, niet overnemen, op straffe van nietigheid, betaling van kosten en schadevergoeding. » (1)

2. Het doel van dat artikel 1597 is : « ...kwade praktijken tegen te gaan, en tevens te beletten dat zekere bedieningen, die boven elke verdenking

(1) Zie ter zake bijvoorbeeld : De Page H., *Traité élémentaire de droit civil belge*, IV, Brussel, 1972, 96-98, nrs. 65 tot 66ter, alsook 107-108, nr. 72; Dirix E., « *Wie kopen of verkopen kan. Artikel 1597 B.W.* », in *Bijzondere overeenkomsten. Commentaar met overzicht van rechtspraak en rechtsleer*, Antwerpen, 1986, 1-2; Gougner D., v « *Cession de droits litigieux* », in *Nouveau dictionnaire du notariat*, Tome sixième, Brussel-Leuven, 1912, 543-554; Harmel P., in *Rép. Not.*, Tome VII, La vente, Livre I, *Théorie générale de la vente*, Brussel, 1985, 155-156, nrs. 132-134; Kluyskens A., *De contracten*, Antwerpen-Brussel-Gent-Leuven, 1952, 85, nr. 66; Laurent F., *Principes de droit civil français*, XXIV, Brussel-Parijs, 1878, 65, nr. 56 alwaar hij Portalis citeert die er tijdens de voorbereiding van het Burgerlijk Wetboek op wees : « Les ordonnances ont toujours prohibé aux juges et à tous ceux qui exercent quelque fonction de justice ou quelque ministère près les tribunaux de se rendre cessionnaires de droits litigieux ... »; Tilleman B., *Overeenkomsten*, in de reeks *Beginnselen van Belgisch privaatrecht*, deel X, Antwerpen, 2001, 632-635, nrs. 1652-1663.

soupçon ne soient exposés à des suspicions qui porteraient atteinte à leur dignité et ébranleraient leur autorité au sein du public. (1)

Un autre auteur encore écrit que le législateur a adopté cette interdiction parce que la justice a pour mission de trancher les contestations, et non de spéculer sur elles. Par ailleurs, les officiers de justice pourraient faire passer le droit litigieux pour très problématique ou profiter du découragement d'une partie pour racheter le droit à un prix dérisoire (2). La dernière raison mentionnée vaut surtout à l'égard des auxiliaires de justice. Henri De Page écrit : « *On peut toutefois ajouter la crainte des abus d'influence et — considération qui vaut surtout pour les auxiliaires de la justice — le fait que ceux-ci pourraient dépeindre le droit litigieux comme extrêmement aléatoire ou profiter de la lassitude d'un plaideur pour en réaliser l'acquisition à vil prix.* » (3)

3. Le législateur a créé de nouvelles fonctions judiciaires, à savoir celle de référendaire près la Cour de cassation, celle de référendaire près la cour d'appel ou le tribunal de première instance et celle de juriste de parquet (voir entre autres les nouveaux articles 135*bis*, 156*ter*, 206*bis*, 206*ter* du Code judiciaire). La *ratio legis* de l'actuel article 1597 du Code civil vaut aussi pour les référendaires en fonction auprès des divers cours et tribunaux ainsi que pour les juristes de parquet.

Il est dès lors souhaitable, notamment en vue de lever toute ambiguïté, de les inclure explicitement dans la liste légale figurant à l'article 1597 du Code civil.

Une modification de l'article 1597 du Code civil dans le sens indiqué ci-dessus servira l'intérêt de la sécurité juridique, d'une bonne administration de la justice et d'une déontologie bien comprise des fonctionnaires de justice.

(1) Kluyskens A., *o.c.*, Anvers-Bruxelles-Gand-Louvain, 1952, 85, n° 66. Comparez : De Page H., *o.c.*, 96, n° 65 : « César dit que la femme de César ne peut être suspectée. C'est le fondement véritable de l'article 1597. » ; De Wulf C. avec le concours de De Decker H., *Het opstellen van notariële akten*, partie II, Deurne, 1994, 1024, n° 861 ; *R.P.D.B.*, partie XVI, Bruxelles, 1961, v « Vente », n° 131 ; Schicks A. et Van Isterbeek A., *Traité-formulaire de la pratique notariale*, III, Bruxelles-Louvain, 1926, 31, n° 255 ; Tilleman B., *o.c.*, 632, n° 1652 : cette disposition est dictée par le souci de préserver la dignité des magistrats et des auxiliaires, laquelle pourrait être mise en péril par une influence (suspicion d'influence).

(2) Dekkers R., *Handboek Burgerlijk Recht*, II, Anvers, Bruxelles, Gand, Louvain, Courtrai, 1971, 452, n° 784.

(3) De Page H., *o.c.*, 96, n° 65 :

moeten verheven zijn, zouden worden blootgesteld aan vermoedens, die hun waardigheid zouden krenken en hun gezag onder het publiek zouden doen dalen. » (1)

Nog een ander auteur schrijft dat de wetgever deze verbodsbepaling heeft aangenomen « omdat het gerecht tot taak heeft, de betwistingen te beslechten, niet, ermee te speculeren. Voorts zouden de gerechtsdienaren het betwiste recht als zeer problematisch doen doorgaan, of misbruik makend van de moedeloosheid van een partij, om het recht tegen een spotprijs af te kopen. » (2) De laatstvermelde reden geldt vooral ten opzichte van de hulpdiens van het gerecht ; Henri De Page schrijft : « On peut toutefois ajouter la crainte des abus d'influence et — considération qui vaut surtout pour les auxiliaires de la justice — le fait que ceux-ci pourraient dépeindre le droit litigieux comme extrêmement aléatoire ou profiter de la lassitude d'un plaideur pour en réaliser l'acquisition à vil prix. » (3)

3. De wetgever creëerde nieuwe gerechtelijke ambten, dat van referendaris bij het Hof van Cassatie, referendaris bij het hof van beroep of de rechtbank van eerste aanleg, en dat van parketjurist (zie onder andere de nieuwe artikelen 135*bis*, 156*ter*, 206*bis*, 206*ter* van het Gerechtelijk Wetboek). De *ratio legis* van het bestaande artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek gaat ook op voor de referendarissen bij de diverse hoven en rechtbanken, alsook voor de parketjuristen.

Het is derhalve aangewezen, mede om alle twijfel te vermijden, hen uitdrukkelijk op te nemen in de wettelijke lijst vervat in artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek.

Het is in het belang van de rechtszekerheid, van een goede rechtsbedeling en van een welbegrepen deontologie van de gerechtelijke ambtenaren, dat artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek in de voormelde zin gewijzigd wordt.

Hugo VANDENBERGHE.

(1) Kluyskens A., *o.c.*, Antwerpen-Brussel-Gent-Leuven, 1952, 85, nr. 66. Vergelijk : De Page H., *o.c.*, 96, nr. 65 : « César dit que la femme de César ne peut être suspectée. C'est le fondement véritable de l'article 1597. » ; De Wulf C. m.m.v. De Decker H., *Het opstellen van notariële akten*, deel II, Deurne, 1994, 1024, nr. 861 ; *R.P.D.B.*, deel XVI, Brussel, 1961, v « Vente », nr. 131 ; Schicks A. en Van Isterbeek A., *Traité-formulaire de la pratique notariale*, III, Brussel-Leuven, 1926, 31, nr. 255 ; Tilleman B., *o.c.*, 632, nr. 1652 : « Deze bepaling is ingegeven door een zorg om de waardigheid van de magistraten en de hulppersonen die zou aangetast kunnen worden door een (verdenking van) invloed. »

(2) Dekkers R., *Handboek Burgerlijk Recht*, II, Antwerpen, Brussel, Gent-Leuven-Kortrijk, 1971, 452, nr. 784.

(3) De Page H., *o.c.*, 96, nr. 65.

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

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

Art. 2

À l'article 1597 du Code civil, les mots «les référendaires, les juristes de parquet,» sont insérés entre les mots «les magistrats remplissant le ministère public,» et les mots «les greffiers».

19 octobre 2005.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

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

Art. 2

In artikel 1597 van het Burgerlijk Wetboek worden tussen de woorden «ambtenaren van het openbaar ministerie,» en «griffiers» de woorden «referendarissen, parketjuristen,» ingevoegd.

19 oktober 2005.

Hugo VANDENBERGHE.