

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2007-2008

6 NOVEMBER 2007

Wetsvoorstel houdende invoering van de wettelijke zorgouderschapsakte
(Ingediend door de heer Guy Swennen)

TOELICHTING

Dit wetsvoorstel neemt de tekst over van een voorstel dat reeds op 16 februari 2007 in de Kamer van volksvertegenwoordigers werd ingediend (stuk Kamer, nr. 51-2926/001).

Wij leven in een ingewikkelde maatschappij. Waar tot diep in de vorige eeuw het huwelijk de dominante samenlevingsvorm was, is het belang van dit instituut langzaam maar zeker afgekalfd. Vandaag kennen we een enorme variëteit aan leefvormen: alleenstaanden, eenoudergezinnen, samenwonenden, al dan niet van hetzelfde geslacht, nieuw- en anderssamengestelde gezinnen, gehuwden,

Het burgerlijk recht dat wij vandaag kennen, is evenwel nog in belangrijke mate afgestemd op het klassieke gezin en beantwoordt bijgevolg niet aan de maatschappelijke realiteit. Dat is ten andere overduidelijk gebleken uit de hoorzittingen rond de openstelling van adoptie voor halebikoppels, wetswijziging die intussen in beide kamers van het Parlement gestemd is. Inzonderheid de problematiek van de zogenaamde zorgouder is daarin uitvoerig toegelicht. Veelal staat deze zorgouder, dit is de (al dan niet nieuwe) partner van de biologische ouder van het kind, inderdaad zo goed als rechteloos (ten aanzien van het kind) indien de biologische ouder komt te overlijden of indien tussen de partners problemen rijzen en/of een scheiding volgt.

Naar Belgisch recht ontstaan of bestaan immers alleen rechten en plichten tussen kind en ouder indien er tussen beiden een afstammingsband is. Die band wordt vastgesteld bij de geboorte van het kind en berust ietwat schematisch voorgesteld op de biologische werkelijkheid: het kind stamt af van de moeder

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2007-2008

6 NOVEMBRE 2007

Proposition de loi instaurant l'acte légal de parenté sociale
(Déposée par M. Guy Swennen)

DÉVELOPPEMENTS

La présente proposition de loi reprend le texte d'une proposition qui a déjà été déposée à la Chambre des représentants le 16 février 2007 (doc. Chambre, n° 51-2926/001).

Nous vivons dans une société complexe. Alors que, jusque bien avant dans le siècle dernier, le mariage était la forme dominante de vie commune, l'importance de cette institution s'est réduite lentement mais sûrement. Aujourd'hui, nous connaissons une énorme variété de formes de vie: les isolés, les cohabitants, du même sexe ou non, les familles recomposées ou atypiques, les personnes mariées, ...

Cependant, le droit civil que nous connaissons aujourd'hui est encore axé en grande partie sur la famille classique et ne répond donc pas à la réalité sociale. C'est d'ailleurs ce qui est ressorti très clairement des auditions relatives à l'ouverture de l'adoption aux couples halebis, modification légale entre-temps votée par les deux Chambres du Parlement. En particulier, la problématique du «parent social» y est expliquée de manière approfondie. La plupart du temps, ce parent social, à savoir le partenaire (nouveau ou non) du parent biologique de l'enfant, se trouve en effet presque dépourvu de droits (à l'égard de l'enfant) si le parent biologique vient à mourir ou si des problèmes se posent entre les partenaires, et/ou si une séparation en résulte.

En effet, en droit belge, les droits et devoirs entre le parent et l'enfant ne naissent ou n'existent que s'il y a un lien de filiation entre les deux. Celui-ci est constaté à la naissance de l'enfant. L'on peut affirmer, de manière quelque peu schématique, que le lien de filiation est fondé sur la réalité biologique: l'enfant

die het gebaard heeft (daarover kan nauwelijks betwisting bestaan) en de vader of man die de moeder bevrucht heeft (waarover al meer betwisting kan bestaan).

Bij nieuwsamengestelde gezinnen bestaat die afstammingsband met het kind niet ten aanzien van de nieuwe partner van de ouder. In deze gezinnen staat de partner van de vader of moeder in de praktijk wel mee in voor de opvoeding van het kind en oefent mee het ouderlijk gezag uit. Hij of zij is dus letterlijk een «zorgende ouder». Deze feitelijke situatie heeft evenwel geen juridische onderbouw. Als de partners uit elkaar gaan of de biologische ouder komt te overlijden, wordt de band tussen de meeouder en het kind letterlijk doorgesneden. De meeouder kan geen rechten ten aanzien van het kind laten gelden (hoederecht, bezoekrechten, ...) en ook omgekeerd kan het kind geen rechten ten aanzien van de meeouder laten gelden (zoals bijvoorbeeld onderhoudsgeld).

Diverse fracties hebben daarom reeds voorstellen neergelegd om aan die maatschappelijke realiteit een juridische onderbouw te geven. Tot op heden heeft dit, na een reeks hoorzittingen in de subcommissie familierecht van de Kamer van volksvertegenwoordiger, en diverse besprekingen, nog niet geleid tot een consensus of een parlementaire meerderheid voor een uitgewerkte wettelijke regeling van zorgouderschap. Middels huidig wetsvoorstel doen we een nieuwe poging, rekening houdend met een hele reeks bedenkingen, commentaren en kritieken die in voornoemde hoorzittingen aan de orde zijn geweest.

Wij erkennen de moeilijkheid om voor zorgouders een sluitende, uniforme en doeltreffende regelgeving uit te werken. In realiteit zijn er immers 1001 mogelijkheden waarop dit ouderschap uitgeoefend wordt. Al deze mogelijkheden in een samenhangend geheel regelen, is dan ook geen sinecure.

In het voorstel dat wij hierna uitwerken, stellen wij diverse uitgangspunten voorop. Ze betreffen enerzijds het stimuleren van een maximale zelfregeling in hoofde van de ouders (zowel de biologische ouder(s) als de zorgouder(s)) en anderzijds een minimum aan procedures. Tevens willen wij het belang van het kind in dit dossier behartigen. Zoals reeds in een aantal van onze voorstellen gesteld, is «het belang van het kind» een containerbegrip geworden, waarin alles en nog wat gestopt kan worden en waar zelfs tegengestelde opvattingen over bestaan. Voor ons is het belang van het kind dat het in een liefdevolle en respectvolle omgeving opgevoed wordt. Niet meer, niet minder. Ongeacht of dat nu door één ouder, twee ouders, drie of zelfs vier ouders gebeurt. Ongeacht of het nu gaat om de biologische ouder(s) dan wel de zorgouder(s). Ongeacht ook het geslacht of de seksuele voorkeur van de ouder(s).

descend de la mère qui l'a mis au monde (cette filiation est difficilement contestable) et du père ou de l'homme qui a fécondé la mère (cette filiation est davantage susceptible de faire l'objet de contestations).

Dans les familles recomposées, ce lien de filiation avec l'enfant n'existe pas à l'égard du nouveau partenaire du parent. Dans ces familles, le partenaire du père ou de la mère assure en pratique une part de l'éducation de l'enfant et exerce l'autorité parentale conjointement avec le parent. Il s'agit donc littéralement d'un «parent qui prend soin de l'enfant». Cette situation de fait n'a toutefois aucun fondement juridique. Lorsque les partenaires se séparent ou lorsque le parent biologique vient à décéder, le lien entre le coparent et l'enfant est littéralement rompu. Le coparent ne peut faire valoir aucun droit à l'égard de l'enfant (droit de garde, droit de visite, ...) et, inversement, l'enfant ne peut se prévaloir d'aucun droit vis-à-vis du coparent (il ne peut pas réclamer de pension alimentaire, par exemple).

C'est pour ce motif que différents groupes ont déjà déposé des propositions visant à conférer un fondement juridique à cette réalité sociale. Après une série d'auditions au sein de la sous-commission Droit de la famille de la Chambre des représentants et diverses discussions, ces propositions n'ont pas encore permis de dégager un consensus ou une majorité parlementaire en faveur d'une réglementation légale de la parentalité sociale. En déposant la présente proposition de loi, nous faisons une nouvelle tentative, compte tenu de toute une série de réflexions, commentaires et critiques entendus au cours des auditions précitées.

Nous reconnaissons qu'il est difficile d'élaborer une réglementation sans failles, uniforme et efficace pour les parents sociaux. En effet, cette forme de parentalité peut être exercée de 1 001 façons. L'intégration de ces différentes possibilités dans un ensemble cohérent est dès lors malaisée.

Dans la proposition que nous développons ci-après, nous partons de divers principes qui visent, d'une part, à stimuler une autorégulation maximale dans le chef des parents (tant biologiques que sociaux) et, d'autre part, à limiter au minimum les procédures. Dans ce dossier, nous voulons également défendre l'intérêt de l'enfant. Comme nous l'avons déjà précisé dans certaines de nos propositions, «l'intérêt de l'enfant» est devenu une notion fourre-tout, où l'on met tout et n'importe quoi et qui suscite même des opinions contradictoires. Pour nous, l'intérêt de l'enfant signifie que celui-ci doit pouvoir grandir dans un milieu qui l'aime et le respecte. Ni plus, ni moins. Que ce milieu soit composé d'un parent ou de deux, trois ou même quatre parents. Qu'il s'agisse du ou des parents biologiques ou du ou des parents sociaux. Quels que soient également le sexe ou l'orientation sexuelle du ou des parents.

Het merendeel van de voorliggende wetsvoorstellen vertrekt van de bepalingen inzake het ouderlijk gezag. Veelal wordt op basis van deze bepalingen, die soms letterlijk overgenomen worden, een nieuw rechtsinstituut, met name dat van het zorgouderschap, in het Burgerlijk Wetboek ingeschreven. Zo worden de zaken naar onze mening evenwel ingewikkeld en nodeloos moeilyk gemaakt.

Ons motto is eerder «*keep it simple*» en dus wensen wij de regeling voor het zorgouderschap eerder bij een bestaande rechtsfiguur te laten aansluiten. De rechtsfiguur waarvoor wij opteren is niet die van het ouderlijk gezag, maar die van de (gewone) adoptie. De adoptie laat immers toe om personen die geen biologische band met het kind hebben, die alsnog juridisch te verkrijgen.

A. Het kind heeft slechts één biologische ouder

In een aantal voorliggende voorstellen wordt een onderscheid gemaakt naargelang er slechts één biologische ouder dan wel twee biologische ouders aanwezig zijn. Dit onderscheid heeft wel degelijk zijn belang. In principe kan men immers stellen dat indien er slechts één biologische ouder is, om welke reden ook, er geen specifiek nieuwe rechtsfiguur noodzakelijk is. In dat geval staat immers adoptie open voor de zorgouder.

De praktijk wijst evenwel uit dat veel mensen deze stap niet zetten omdat de adoptie al dan niet terecht gezien wordt als een ingewikkelde en langdurige juridische procedure met schietgeweren en wolfsklemmen. Mensen staan daar nu eenmaal huiverachtig tegenover. Daarom kiezen wij voor het stimuleren van zelfregulering door de betrokkenen, wat veelal ook korter kan aansluiten bij de concrete situatie van het nieuwsamengestelde gezin. Zo bijvoorbeeld zal de leeftijd van het kind een doorslaggevende factor uitmaken bij het al dan niet instappen in de hier voorgestelde regeling voor het zorgouderschap. Hoe jonger het kind, hoe groter ongetwijfeld de kans dat de zorgouder voor deze instapregeling zal kiezen.

Wat stellen wij dan concreet voor? De biologische ouder en de zorgouder stappen samen naar de notaris en laten een zorgouderschapsakte opstellen. Deze akte geeft aan de zorgouder alle rechten en plichten die verbonden zijn aan de (gewone) adoptie, behoudens wat betreft de naam van het kind (deze blijft onveranderd).

La majorité des propositions de loi déposées se fondent sur les dispositions relatives à l'autorité parentale. Elles introduisent pour la plupart, en reprenant parfois littéralement les dispositions précitées, une nouvelle institution juridique — la parentalité sociale — dans le Code civil, ce qui, selon nous, rend la procédure compliquée et inutilement difficile.

Nous sommes plutôt pour la simplicité. Nous privilégions une solution visant à inscrire la réglementation relative à la parentalité sociale dans le prolongement d'une figure juridique existante. La figure juridique pour laquelle nous optons n'est pas celle de l'autorité parentale, mais celle de l'adoption (simple). En effet, l'adoption offre aux personnes qui n'ont aucun lien biologique avec l'enfant la possibilité d'obtenir un lien juridique avec ce dernier.

A. L'enfant n'a qu'un parent biologique

Parmi les propositions de loi déposées, plusieurs opèrent une distinction entre les enfants ayant un seul parent biologique et ceux ayant leurs deux parents biologiques. Cette distinction est importante, car, s'il n'y a qu'un parent biologique, quelle qu'en soit la raison, il n'est en principe pas nécessaire d'instaurer une nouvelle figure juridique spécifique. En effet, dans ce cas, le parent social a la possibilité d'adopter l'enfant.

La pratique montre toutefois que de nombreuses personnes ne font pas le pas, parce que l'adoption est considérée — à tort ou à raison — comme une procédure juridique longue et complexe, parsemée d'escarmouches et d'embûches. On hésite en général à s'engager dans cette voie. C'est pour ce motif que nous préférons stimuler l'autorégulation par les intéressés, qui permettra également de mieux prendre en compte la situation concrète de la famille recomposée. Ainsi, par exemple, l'âge de l'enfant constituera un facteur déterminant dans le cadre de la décision de s'engager ou non dans le système de parentalité sociale que nous proposons. Plus l'enfant est jeune, plus il y aura de chances que le parent social opte pour cette réglementation.

Que proposons-nous concrètement? Le parent biologique et le parent social se rendent ensemble chez le notaire et font dresser un acte de parentalité sociale. Cet acte octroie au parent social tous les droits et devoirs liés à l'adoption (simple), sauf en ce qui concerne le nom de l'enfant (qui reste inchangé).

Voor een goed overzicht vatten wij hierna de gevolgen van de gewone adoptie nog even kort samen:

1. De naam

Bij adoptie staan verschillende mogelijkheden tot wijziging van de naam open. Daar wijken wij van af en stellen dat anders dan bij gewone adoptie de naam ongewijzigd blijft.

2. Het ouderlijk gezag

De adoptant verkrijgt ten aanzien van de geadopteerde het ouderlijk gezag. Bij gewone adoptie door echtgenoten of samenwonenden wordt het ouderlijk gezag gezamenlijk door beide echtgenoten of samenwonenden uitgeoefend.

Bij overlijden van de adoptant of van de adoptanten, kunnen de moeder en de vader van het geadopteerde kind gezamenlijk of alleen aan de jeugdrechtbank vragen dat het kind opnieuw onder hun ouderlijk gezag wordt geplaatst.

De band van verwantschap die uit de gewone adoptie ontstaat, strekt zich uit tot de afstammelingen van de geadopteerde.

3. De huwelijksverboden

Net zoals bij familieleden ontstaan door de gewone adoptie huwelijksverboden tussen (familie van) de adoptant en (familie van) de geadopteerde. De Koning kan op sommige huwelijksverboden ontheffing verlenen.

4. De onderhoudsplicht

De adoptant is levensonderhoud verschuldigd aan de geadopteerde en aan diens afstammelingen indien zij behoeftig zijn. En omgekeerd: de geadopteerde en zijn afstammelingen zijn levensonderhoud verschuldigd aan de adoptant, indien hij of zij behoeftig is.

Maar ook de verplichting tot uitkering van levensonderhoud tussen de geadopteerde en zijn (echte) ouders blijft bestaan. Deze laatste zijn aan de geadopteerde evenwel alleen levensonderhoud verplicht indien hij dit niet kan verkrijgen van de adoptant. Ingeval een persoon het kind van zijn echtgenoot of van de persoon met wie hij samenwoont, adopteert, zijn zowel de adoptant als zijn echtgenoot of de persoon met wie hij samenwoont hem levensonderhoud verschuldigd.

5. Het erfrecht

De geadopteerde en zijn afstammelingen behouden hun erfrecht in hun oorspronkelijke familie. Zij verkrijgen op de nalatenschap van de adoptant of adoptanten dezelfde rechten als een kind maar

Afin de donner un aperçu de la situation, nous résumons encore brièvement les conséquences de l'adoption simple:

1. Le nom

En cas d'adoption, il existe différentes possibilités de modifier le nom. Nous dérogeons à ce principe et nous proposons que, contrairement à ce qui est prévu dans le cadre d'une adoption simple, le nom reste toujours inchangé.

2. L'autorité parentale

L'adoptant obtient l'autorité parentale à l'égard de l'adopté. En cas d'adoption simple par des époux ou cohabitants, l'autorité parentale est exercée conjointement par les deux époux ou cohabitants.

En cas de décès de l'adoptant ou des adoptants, la mère et le père de l'enfant adoptif, conjointement, ou l'un d'eux peuvent demander au tribunal de la jeunesse que l'enfant soit replacé sous leur autorité parentale.

Le lien de parenté résultant de l'adoption s'étend aux descendants de l'adopté.

3. Les prohibitions de mariage

Comme pour les membres d'une même famille, l'adoption simple donne lieu à une prohibition de mariage entre (certains membres de la famille de) l'adoptant et (certains membres de la famille de) l'adopté. Le Roi peut lever certaines prohibitions de mariage.

4. L'obligation alimentaire

L'adoptant doit des aliments à l'adopté et aux descendants de celui-ci s'ils sont dans le besoin. L'inverse est également vrai: l'adopté et ses descendants doivent des aliments à l'adoptant s'il est dans le besoin.

Mais l'obligation de fournir des aliments continue aussi d'exister entre l'adopté et ses (vrais) parents. Cependant, ces derniers ne sont tenus de fournir des aliments à l'adopté que s'il ne peut les obtenir de l'adoptant. Lorsqu'une personne adopte l'enfant de son conjoint ou cohabitant, l'adoptant et son conjoint ou cohabitant sont tous deux tenus de lui fournir des aliments.

5. Les droits héréditaires

L'adopté et ses descendants conservent leurs droits héréditaires dans la famille d'origine. Ils acquièrent sur la succession de l'adoptant ou des adoptants les mêmes droits que ceux qu'aurait un enfant, mais n'acquièrent

verkrijgen geen enkel recht op de nalatenschap van de bloedverwanten van de adoptant of adoptanten. Indien de geadopteerde eerst komt te overlijden worden de goederen van de geadopteerde in twee gelijke helften verdeeld tussen de oorspronkelijke en de adoptieve familie.

Behoudens wat de naam betreft, wijkt de voorgestelde regeling ook van de adoptie af wat betreft het einde van de relatie: de gevolgen van het zorgouderschap worden dan immers zo goed als stopgezet. En ook de voorwaarden om tot zorgouderschap over te gaan wijken af van de adoptieregeling. We houden er trouwens aan te herinneren dat ingeval van adoptie door de echtgenoot of partner, heel wat vereisten voor de adoptie wegvallen.

De voorwaarde om deze stap te kunnen zetten, is dat zij minstens twee jaar op hetzelfde adres ingeschreven zijn. Afhankelijk van de leeftijd van het kind, is diens mening of toestemming vereist.

Zoals reeds gezegd, zal die leeftijd ook een belangrijke invloed hebben op de draagwijdte van de verbintenissen die de zorgouder ten aanzien van het kind zal willen opnemen. Daarom stellen wij dat op twee punten afgeweken kan worden op de gevolgen zoals hierboven beschreven, met name:

— inzake onderhoudsplicht: deze kan beperkt worden tot de meerderjarigheid van het kind (of tot het einde van de studies als die de leeftijd van 18 jaar overschrijden);

— inzake het erfrecht: het wederzijds erfrecht tussen zorgouder en het kind kan uitgesloten worden.

Beide afwijkingen moeten het de nieuwe partners mogelijk maken zo kort mogelijk in te spelen op de concrete omstandigheden en de eigen verzuchtingen.

Waar we de zelfregulering, onder supervisie van de notaris, als beginsel nemen en aldus stimuleren, wensen we toch ook een rechterlijke controle of toetsing te behouden, waarbij uiteraard «het belang van het kind», zoals ook hierboven door ons omschreven, de graadmeter is. Daarom wordt bepaald dat de zorgoudersakte ter homologatie wordt voorgelegd aan de jeugdrechtbank. Deze toetsing moet zich naar onze mening beperken tot het nagaan van een manifeste strijdigheid met het belang van het kind.

Overeenkomstig artikel 931 wordt het kind desbetreffend minstens gehoord.

Na homologatie wordt het vonnis overgezonden aan de ambtenaar van de burgerlijke stand, die de akte inschrijft in de rand van de geboorteakte van het kind.

aucun droit sur la succession des parents de l'adoptant ou des adoptants. Si l'adopté décède en premier ses biens sont répartis en deux parts égales, entre la famille d'origine et la famille adoptive.

Sauf en matière de nom, la réglementation proposée se distingue également de celle de l'adoption en ce qui concerne la fin de la relation: les effets de la parenté sociale sont alors en effet quasiment suspendus. Les conditions à remplir pour devenir parent social diffèrent également de la réglementation de l'adoption. Nous tenons d'ailleurs à rappeler qu'en cas d'adoption par l'époux ou partenaire, de nombreuses exigences pour l'adoption sont supprimées.

Pour pouvoir devenir parent social, ils doivent être inscrits à la même adresse que le parent biologique depuis au moins deux ans. En fonction de l'âge de l'enfant, son avis ou consentement est nécessaire.

Comme nous l'avons déjà dit, cet âge aura également une incidence importante sur la portée des engagements que voudra prendre le parent social à l'égard de l'enfant. C'est pourquoi nous précisons qu'il faut y avoir une différence sur deux points en ce qui concerne les effets tels que décrits ci-dessus, à savoir:

— l'obligation alimentaire: celle-ci peut être limitée à la majorité de l'enfant (ou à la fin de ses études, s'il a plus de 18 ans);

— les droits héréditaires: la réciprocité des droits héréditaires entre le parent social et l'enfant peut être exclue.

Ces deux différences doivent permettre aux nouveaux partenaires de réagir le plus rapidement possible aux circonstances concrètes et à leurs propres aspirations.

Bien que nous prenions comme principe, et donc favorisons, l'autorégulation sous la supervision d'un notaire, nous souhaitons toutefois le maintien d'un contrôle ou d'une évaluation judiciaire, effectués évidemment en fonction de «l'intérêt de l'enfant», tel que nous l'avons décrit ci-dessus. C'est pourquoi il est disposé que l'acte de parenté sociale doit être soumis pour homologation au tribunal de la jeunesse. Ce contrôle doit, selon nous, se limiter à la vérification d'une incompatibilité manifeste avec les intérêts de l'enfant.

Conformément à l'article 931, l'enfant est au moins entendu.

Après homologation, le jugement est transmis à l'officier de l'état civil, qui inscrit l'acte en marge de l'acte de naissance de l'enfant.

Een specifiek probleem blijft uiteraard: wat als de relatie tussen beide partners eindigt? Gelet op de diverse concrete omstandigheden en mogelijkheden, lijkt de beste oplossing hier dat de rechtsgevolgen zoals hierboven uiteengezet, stopgezet worden, behoudens wat betreft het omgangsrecht en de onderhoudsplicht; in afwijking van artikel 375*bis* van het Burgerlijk Wetboek wordt de bijzondere affectieve band met het kind vermoed, maar het tegenbewijs kan geleverd worden (bijvoorbeeld ingevolge de korte duur van de relatie). Inzake onderhoudsplicht ten aanzien van het kind stellen wij voor dat deze gelijkgesteld wordt met de duur van het zorgouderschap.

Voor het overige worden de rechtsgevolgen tot «vrijwillige daden» omgevormd. Zo bijvoorbeeld kan de ex-partner het kind nog steeds bevoordelen bij testament.

B. Het kind heeft twee biologische ouders die niet samenwonen

Indien het kind twee biologische ouders heeft, die niet samenwonen, kan de situatie heel wat ingewikkelder worden. Het meest simpele is dat elk van die ouders alleen blijft wonen. Dan is er uiteraard geen enkel probleem. Deze situatie is reëel, maar veelal komt al dan niet na verloop van tijd een nieuwe partner een of beide ouders vervoegen. Zo kan de praktijk uitgroeien dat een kind vier «ouders» heeft: de twee biologische ouders en de (nieuwe) partner van elk van die ouders. De vraag is dan welke rechten en plichten die nieuwe partners hebben ten aanzien van het kind en omgekeerd. Ook hier weer zijn er uiteraard 1001 concrete mogelijkheden en is het uitermate moeilijk daar een sluitend juridisch antwoord op te geven.

Toch kan dat naar onze mening, mits uit te gaan van de vaststelling dat die nieuwe partner uitsluitend de rechten en plichten waarover de biologische ouder zelf beschikt kan delen met die biologische ouder. De meeste voorliggende voorstellen beperken deze rechten en plichten tot deze met betrekking tot het ouderlijk gezag, wat naar onze mening een te felle beperking is. Ook in deze gevallen moeten ruimere rechten en plichten kunnen: niet het aantal «ouders» is van doorslaggevende aard voor rechten en plichten ten aanzien van het kind (en omgekeerd), maar wel de band die tussen het kind en de ouder ontstaat. Zo kan die band veel hechter zijn als bijvoorbeeld twee biologische ouders scheiden op een moment dat het kind één jaar is en een of beide biologische ouders een nieuwe partner hebben als het kind twee jaar is. Als de relatie tussen deze twee nieuw samengestelde koppels goed loopt, is de kans immers groot dat ook de band tussen het kind en de nieuwe zorgouders zeer hecht is of wordt. Deze band kan inderdaad veel hechter zijn

La question de savoir ce qu'il advient si la relation entre les deux partenaires se termine demeure naturellement un problème spécifique. Étant donné les diverses circonstances et possibilités concrètes, la meilleure solution en l'espèce semble être de faire cesser les conséquences juridiques exposées ci-dessus, sauf en ce qui concerne le droit de visite et l'obligation alimentaire; par dérogation à l'article 375*bis* du Code civil, le lien affectif particulier avec l'enfant est présumé, mais la preuve contraire peut être livrée (par exemple, en raison de la courte durée de la relation). En ce qui concerne l'obligation alimentaire à l'égard de l'enfant, nous proposons que celle-ci ait une durée égale à celle de la parenté sociale.

Pour le reste, les conséquences juridiques sont transformées en «actes volontaires». C'est ainsi que l'ex-partenaire peut toujours favoriser l'enfant par testament.

B. L'enfant a deux parents biologiques qui ne cohabitent pas

Si l'enfant a deux parents biologiques qui ne cohabitent pas, la situation peut devenir nettement plus complexe. Le plus simple est que chaque parent continue à habiter seul. Dans ce cas, il n'y a naturellement aucun problème. Cette situation est réelle, mais tôt ou tard, un nouveau partenaire vient se joindre à un parent ou aux deux. Il peut ainsi arriver en pratique qu'un enfant ait quatre «parents»: les deux parents biologiques et le (nouveau) partenaire de chacun de ces parents. La question est de savoir quels droits et obligations ces nouveaux partenaires ont à l'égard de l'enfant et inversement. Ici aussi, il existe naturellement mille et une possibilités concrètes et il est extrêmement difficile d'apporter une solution juridique adoptée à chacune d'elles.

Selon nous, c'est cependant possible, en partant du principe que ce nouveau partenaire peut partager exclusivement avec le parent biologique les droits et obligations dont ce parent biologique dispose lui-même. La plupart des propositions déposées limitent ces droits et obligations à ceux relatifs à l'autorité parentale, ce qui est par trop restrictif selon nous. Dans ces cas aussi, des droits et obligations plus larges doivent être prévus: ce n'est pas le nombre de «parents» qui est déterminant pour fixer les droits et obligations à l'égard de l'enfant (et inversement), mais bien le lien qui naît entre l'enfant et le parent. C'est ainsi que ce lien peut être beaucoup plus étroit si, par exemple, deux parents biologiques se séparent au moment où l'enfant a un an et qu'un des parents biologiques ou les deux ont un nouveau partenaire lorsque l'enfant a deux ans. Si la relation entre ces deux couples nouvellement constitués se passe bien, il y a en effet de grandes chances pour que le lien entre l'enfant et les nouveaux parents sociaux soit ou

dan bijvoorbeeld in het geval van een alleenstaande ouder die na 5 jaar alleen gewoond te hebben, een nieuwe relatie aangaat op het moment dat het kind 10 jaar is.

Alles hangt dus samen met diverse concrete omstandigheden, zoals de leeftijd van het kind, de kwaliteit van de relatie, enzovoort.

Toch moet er aandacht geschonken worden aan de positie van de andere biologische ouder bij deze nieuwe situatie en de mogelijkheid deze ook juridisch te vertalen. Er moet alleszins vermeden worden dat de andere biologische ouder zelfs maar de indruk zou hebben als het ware opzij geschoven te worden.

Ook hier dient naar onze mening maximaal het zelfbeschikkingsrecht en de zelfregulering van de betrokkenen te spelen. Concreet komt dit erop neer dat de nieuwe partners hun rechten en plichten in onderling akkoord via een notariële akte vastleggen, zoals hierboven beschreven.

In principe kan men stellen dat de andere biologische ouder, in dit delen van de ouderlijke rechten en plichten in hoofde van de ene biologische ouder met de nieuwe partner, geen uitstaans heeft: het is immers in hoofdzaak een «relatieprobleem» tussen die nieuwe partners. Toch achten wij het nuttig om een onderscheid te maken naargelang de beide biologische ouders al dan niet akkoord kunnen gaan met dit «deelouderschap» van de nieuwe partner. Zijn zij akkoord, dan wordt de andere biologische ouder betrokken in de notariële akte door hem of haar de akte te laten meetekenen, waarna de akte overzonden wordt ter homologatie door de jeugdrechtbank. Is de andere biologische partner evenwel niet akkoord (en dus niet bereid de akte mee te ondertekenen), kan de akte voor de jeugdrechtbank gebracht worden, die dan een bemiddelingspoging onderneemt. Met hetzij een akkoord (waarna de verdere weg gevolgd wordt), hetzij een niet-akkoord tot gevolg. In dat laatste geval kan de jeugdrechtbank aan de zorgouder die rechten en plichten toekennen waarvan hij oordeelt dat ze in het belang van het kind zijn en de rechten van de andere biologische ouder in genendele beknotten.

Verder achten wij het raadzaam inzake de duurzaamheid van de nieuwe relatie een hogere eis te stellen, door concreet een samenwoning van minstens drie jaar te stellen.

Naast deze krachtlijnen zijn een aantal aandachtspunten op hun plaats. Er moeten (voorlopige) maatregelen mogelijk zijn indien tussen de biologische ouder en de zorgouder geschillen ontstaan over de invulling van het zorgouderschap, wat inzonderheid kan gebeuren bij een verstoorde verstandhouding tussen beide.

devienne également très étroit. Ce lien peut effectivement être beaucoup plus étroit que, par exemple, dans le cas d'un parent isolé qui, après avoir vécu cinq ans seul, entame une nouvelle relation au moment où l'enfant a dix ans.

Tout est donc lié aux diverses circonstances concrètes, telles que l'âge de l'enfant, la qualité de la relation, etc.

Dans cette nouvelle situation, il convient toutefois d'être attentif à la position de l'autre parent biologique et à la possibilité de traduire également cette position sur le plan juridique. Il faut absolument éviter que l'autre parent biologique ait ne fût-ce que l'impression d'être en quelque sorte écarté.

Nous pensons que le droit à l'autodétermination et l'autorégulation des intéressés doivent également jouer en l'occurrence. Concrètement, cela signifie que les nouveaux partenaires arrêtent leurs droits et devoirs de commun accord dans un acte notarié, comme nous l'avons décrit ci-dessus.

On peut en principe affirmer que l'autre parent biologique n'est nullement concerné par ce partage des droits et devoirs parentaux du premier parent biologique avec le nouveau partenaire: il s'agit en effet essentiellement d'une question de relation entre ces nouveaux partenaires. Nous estimons toutefois utile de faire une distinction selon que les deux parents biologiques peuvent ou non s'accorder sur cette «parentalité partagée» du nouveau partenaire. S'ils sont d'accord, l'autre parent biologique est associé à l'acte notarié en étant invité à le signer. Ensuite, l'acte est transmis pour homologation par le tribunal de la jeunesse. Mais si l'autre partenaire biologique n'est pas d'accord (et n'est donc pas disposé à cosigner l'acte), l'acte peut être porté devant le tribunal de la jeunesse, qui entreprend une tentative de médiation, laquelle aboutira soit à un accord (et dans ce cas, la procédure se poursuit), soit à un désaccord. Dans ce dernier cas, le tribunal de la jeunesse peut accorder au parent social les droits et devoirs dont il juge qu'ils servent l'intérêt de l'enfant et ne restreignent en aucune façon les droits de l'autre parent biologique.

Par ailleurs, nous estimons souhaitable, en ce qui concerne la durabilité de la nouvelle relation, de poser des exigences plus élevées, en proposant concrètement une cohabitation d'au moins trois ans.

Parallèlement à ces lignes de force, il y a lieu d'attirer l'attention sur certains points. En premier lieu, des mesures (provisoires) doivent être possibles si des différends surgissent entre le parent biologique et le parent social au sujet du contenu de la parentalité sociale, ce qui peut se produire en particulier si l'entente est perturbée entre eux.

Ook inzake het erfrecht lijken een aantal verduidelijkingen aangewezen: dit recht kan het klassieke beschikbare gedeelte niet overschrijden. In de tweede plaats is een regeling inzake de successierechten wenselijk, meer bepaald dat die onderworpen zijn aan het tarief van de eerste lijn, zelfs indien het zorgouderschap gestopt is en het erfrecht testamentair ten deel aan hetzij het kind, hetzij de zorgouder valt.

Guy SWENNEN.

*
* *

WETSVOORSTEL

—————

Artikel 1

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

Art. 2

In boek I van het Burgerlijk Wetboek wordt titel *VIIIbis*, opgeheven bij de wet van 7 mei 1999 hersteld de volgende lezing :

« Titel *VIIIbis*. — Het zorgouderschap.

Art. 370*bis*.— § 1. Indien de afstamming van het niet-ontvoogd minderjarig kind uitsluitend vaststaat ten aanzien van één ouder of, in voorkomend geval, indien de andere biologische ouder overleden is, en de biologische ouder gedurende minstens twee jaar samenwoont op hetzelfde adres met een nieuwe partner, kunnen zij bij notariële akte het statuut van zorgouder laten vaststellen.

Met uitzondering wat betreft de naam van het kind, die ongewijzigd blijft, geeft dit statuut dezelfde rechten en plichten als de gewone adoptie als bedoeld in afdeling III van hoofdstuk II van titel VIII.

De notariële akte neemt letterlijk deze overeenkomstige bepalingen over.

§ 2. De partijen kunnen evenwel de gevolgen van het zorgouderschap beperken door :

— het levensonderhoud als bedoeld in artikel 364 te beperken tot de leeftijd van de meerderjarigheid of het stopzetten van de studies van het kind, indien deze de meerderjarigheid overschrijden;

Sur le plan du droit successoral, il nous paraît également utile d'apporter un certain nombre de précisions : en premier lieu, ce droit ne peut pas dépasser la quotité disponible classique. En deuxième lieu, une réglementation est souhaitable en matière de droits de succession, visant plus particulièrement à soumettre ces droits au taux en ligne directe, même si la parentalité sociale a pris fin et que le droit héréditaire échoit, par testament, pour partie soit à l'enfant soit au parent social.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

—————

Article 1^{er}

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

Art. 2

Dans le livre I du Code civil, le titre *VIIIbis*, abrogé par la loi du 7 mai 1999, est rétabli dans la rédaction suivante :

« Titel *VIIIbis*. — La parenté sociale.

Art. 370*bis*.— § 1^{er}. Si la filiation de l'enfant mineur non émancipé est établie exclusivement à l'égard d'un parent, ou, le cas échéant, si l'autre parent biologique est décédé et si le parent biologique cohabite depuis deux ans au moins à la même adresse avec un nouveau partenaire, ils peuvent faire constater le statut de parent social par acte notarié.

Exception faite du nom de l'enfant, qui reste inchangé, ce statut confère les mêmes droits et devoirs que l'adoption simple telle que visée à la section III du chapitre II du titre VIII.

L'acte notarié reprend littéralement ces dispositions correspondantes.

§ 2. Les parties peuvent toutefois limiter les conséquences de la parenté sociale :

— en n'octroyant les aliments visés à l'article 364 que jusqu'à l'âge de la majorité ou jusqu'au moment où l'enfant arrête ses études, si celles-ci s'étendent au-delà de la majorité;

— het erfrecht als bedoeld in de artikelen 365 en 366 uit te sluiten.

§ 3. Het kind dat de leeftijd van 12 jaar bereikt heeft, dient toestemming te verlenen tot deze notariële akte.

§ 4. De notaris zendt de akte over aan de jeugdrechtbank van de woonplaats van de partijen.

De jeugdrechter homologeert de akte, behoudens ingeval van kennelijke schending van het belang van het kind, in welk geval de desbetreffende overeenkomst gewijzigd wordt in akkoord met de partijen.

Artikel 931 van het Gerechtelijk Wetboek is van toepassing.

De jeugdrechtbank zendt het vonnis, waarbij de akte wordt gehomologeerd over aan de ambtenaar van de burgerlijke stand van de plaats waar de ouders ingeschreven zijn. De ambtenaar maakt melding van de akte in de kant van de akte van geboorte van het kind.

§ 5. Ingeval de biologische ouder overlijdt, zet de zorgouder de rechten en plichten van die ouder voort. In voorkomend geval wordt de zorgouder gelijkgesteld met die ouder voor de toepassing van de bepalingen inzake voogdij.

§ 6. Indien de verstandhouding tussen de biologische ouder en de zorgouder ernstig verstoord is, beveelt de jeugdrechter, op verzoek van een van de partijen, maatregelen betreffende de uitoefening van het ouderlijk gezag als bedoeld in artikel 387*bis* en, in voorkomend geval, de onderhoudsplicht.

§ 7. Indien de relatie tussen de biologische ouder en de zorgouder beëindigd is, houden de in de §§ 1 en 2 vermelde gevolgen van het zorgouderschap op te bestaan. Het einde van de relatie kan aangetoond worden door de inschrijving van een van de partijen op een ander adres.

De jeugdrechter kan evenwel, op verzoek van een partij, een recht op contact toekennen aan de zorgouder overeenkomstig 375*bis*. In afwijking van dit artikel wordt de bijzondere affectieve band vermoed. De jeugdrechter bepaalt tevens het onderhoudsgeld ten aanzien van het kind en de duur ervan, die evenwel de duur van het zorgouderschap niet kan overschrijden.

§ 8. De partijen kunnen in de notariële akte bepalingen opnemen voor het geval de relatie tussen hen verstoord of beëindigd is. Zij kunnen evenwel niet afzien van de rechten bedoeld in de vorige twee paragrafen, die letterlijk overgenomen worden in de akte.

— en excluant les droits héréditaires visés aux articles 365 et 366.

§ 3. L'enfant qui a atteint l'âge de 12 ans doit donner son consentement à cet acte notarié.

§ 4. Le notaire transmet l'acte au tribunal de la jeunesse du domicile des parties.

Le juge de la jeunesse homologue l'acte, sauf en cas de violation manifeste de l'intérêt de l'enfant, auquel cas la convention concernée est modifiée avec l'accord des parties.

L'article 931 du Code judiciaire est d'application.

Le tribunal de la jeunesse transmet le jugement homologuant l'acte à l'officier de l'état civil du lieu où les parents sont inscrits. L'officier fait état de l'acte en marge de l'acte de naissance de l'enfant.

§ 5. En cas de décès du parent biologique, le parent social a les droits et devoirs de ce parent. Le cas échéant, le parent social est assimilé à ce parent pour l'application des dispositions en matière de tutelle.

§ 6. Si l'entente entre le parent biologique et le parent social est gravement perturbée, le juge de la jeunesse ordonne, à la demande d'une des parties, les mesures à prendre relativement à l'exercice de l'autorité parentale visée à l'article 387*bis* et, le cas échéant, à la pension alimentaire.

§ 7. S'il est mis un terme à la relation entre le parent biologique et le parent social, les conséquences de la parentalité sociale mentionnées aux § 1^{er} et 2 cessent d'exister. La fin de la relation peut être prouvée par l'inscription d'une des parties à une autre adresse.

À la demande d'une des parties, le juge de la jeunesse peut toutefois accorder au parent social un droit d'entretenir des relations personnelles conformément à l'article 375*bis*. Par dérogation à cet article, le lien d'affection particulier est présumé. Le juge de la jeunesse fixe également la pension alimentaire à accorder à l'enfant ainsi que la durée de celle-ci, qui ne peut toutefois excéder la durée de la parentalité sociale.

§ 8. Les parties peuvent insérer dans l'acte notarié des dispositions à appliquer si leur relation devait être perturbée ou terminée. Ils ne peuvent cependant renoncer aux droits prévus aux deux paragraphes ci-dessus, qui sont repris littéralement dans l'acte.

Art. 370ter.— § 1. Indien de afstamming van het kind vaststaat ten aanzien van twee ouders en één van de biologische ouders gedurende minstens drie jaar samenwoont op hetzelfde adres met een nieuwe partner, kunnen zij uitsluitend wat betreft de rechten en plichten van de biologische ouder, bij notariële akte het statuut van zorgouder laten vaststellen overeenkomstig het vorige artikel.

§ 2. Indien de andere biologische ouder met de notariële akte instemt, wordt dat uitdrukkelijk vermeld in de notariële akte en wordt de akte medeondertekend door de andere biologische ouder.

Artikel 370bis is van overeenkomstige toepassing op deze akte.

§ 3. Stemt de andere biologische ouder evenwel niet in met de akte, zendt de notaris de akte over aan de jeugdrechtbank van de plaats van de partijen bij de akte. De jeugdrechtbank roept de partijen en de andere biologische ouder in raadkamer op teneinde te bemiddelen tussen de partijen.

Wordt een akkoord bereikt, wordt dat akkoord gehomologeerd en overgezonden aan de ambtenaar van de burgerlijke stand.

Bij gebreke van akkoord, bepaalt de jeugdrechter de rechten en plichten van de zorgouder rekening houdend met het belang van het kind en de rechten van de andere biologische ouder.

Het vonnis ter zake wordt overgezonden aan de ambtenaar van de burgerlijke stand die het in rand inschrijft in de akten van de burgerlijke stand.»

Art. 3

In hetzelfde Wetboek wordt een artikel 736bis ingevoegd, luidend als volgt:

«Art. 736bis.— De zorgouder en het kind worden gelijkgesteld met de rechte lijn in de eerste graad.

Deze bepaling geldt zelfs indien het zorgouderschap is stopgezet, maar de ene de andere via een testament bevoordeeld heeft.

Deze testamentaire beschikking kan evenwel het beschikbare gedeelte niet overschrijden.»

26 oktober 2007.

Guy SWENNEN.

Art. 370ter.— § 1^{er}. Si la filiation de l'enfant est établie à l'égard des deux parents et qu'un des parents biologiques cohabite avec un nouveau conjoint pendant trois ans au moins, à la même adresse, ils peuvent faire établir par acte notarié, en ce qui concerne les droits et devoirs du parent biologique exclusivement, le statut de parent social conformément à l'article précédent.

§ 2. Si l'autre parent biologique marque son accord sur l'acte notarié, il en est fait mention expresse dans l'acte notarié et l'acte est cosigné par l'autre parent biologique.

L'article 370bis s'applique par analogie à cet acte.

§ 3. Par contre, si l'autre parent biologique ne marque pas son accord sur l'acte, le notaire transmet l'acte au tribunal de la jeunesse du lieu des parties à l'acte. Le tribunal de la jeunesse convoque les parties et l'autre parent biologique en chambre du conseil afin de procéder à une médiation entre les parties.

Si un accord est atteint, celui-ci est homologué et transmis à l'officier de l'état civil.

À défaut d'accord, le juge de la jeunesse fixe les droits et les devoirs du parent social compte tenu de l'intérêt de l'enfant et des droits de l'autre parent biologique.

Le jugement en la matière est transmis à l'officier de l'état civil qui l'inscrit en marge des actes de l'état civil.»

Art. 3

Un article 736bis, libellé comme suit, est inséré dans le même Code:

«Art. 736bis. — Le parent social et l'enfant sont assimilés à la ligne directe au premier degré.

La présente disposition s'applique même si la parenté sociale a été interrompue, mais que l'un a avantagé l'autre par le biais d'un testament.

Cette disposition testamentaire ne peut toutefois excéder la quotité disponible.»

26 octobre 2007.