

# INHOUD

VOORWOORD .....	xv
-----------------	----

## DEEL I.

### DE WET VAN 27 APRIL 2007 INZAKE ECHTSCHIEDING. KNELPUNTEN VAN MATERIEEL RECHT EN VAN PROCES- RECHT

FREDERIK SWENNEN, SVEN EGGERMONT en ELISABETH ALOFS . . .	1
---	---

#### HOOFDSTUK I.

INLEIDING .....	3
-----------------	---

#### HOOFDSTUK II.

ECHTSCHIEDING OP GROND VAN ONHERSTELBARE ONTWICHTING .....	5
---	---

§ 1. De subgronden tot echtschieding en het bewijs ervan .....	5
A. De EOO op grond van bewijs met alle wettelijke middelen (art. 229, § 1 BW) .....	6
B. De EOO op grond van feitelijke scheiding (art. 229, §§ 2-3 BW) .....	12
C. De EOO op grond van een herhaald verzoek (art. 229, §§ 2-3 BW) .....	15
§ 2. De uitkering na echtschieding .....	15
A. Inleiding .....	15
B. De principiële gerechtigdheid .....	16
1. Behoefte .....	16
2. Zware fout .....	16
3. Partnergeweld .....	20
4. Eenzijdige beslissingen .....	23
5. Afstand .....	23
C. De omvang van de uitkering .....	23
1. Regel .....	23
2. Aanzienlijke economische terugval .....	24
3. Inkomsten en mogelijkheden .....	28
4. Invloed van de vereffening-verdeling .....	29

D. De modaliteiten van de uitkering . . . . .	30
§ 3. Procedurele vraagstukken. . . . .	32
A. De inleiding van de vordering . . . . .	32
B. Stukken die bij de gedinginleidende akten moeten worden gevoegd . . . . .	34
C. Wijzigingen in de vordering(en) in de loop van de procedure . . . . .	34
D. De persoonlijke verschijning . . . . .	35
E. De verzoening . . . . .	36
F. Schorsing van de procedure . . . . .	37
G. De uitspraak en het in kracht van gewijsde treden van de echtscheiding . . . . .	37
H. De provisionele uitkering na echtscheiding . . . . .	41
I. De homologatie van akkoorden . . . . .	42
J. De kosten. . . . .	42

**HOOFDSTUK III.**

<b>ECHTSCHIEDING DOOR ONDERLINGE TOESTEMMING . . . . .</b>	<b>47</b>
§ 1. Bewijs van de feitelijke scheiding . . . . .	47
§ 2. De passerelle . . . . .	48

**DEEL II.**

**PROBLEMEN VAN OVERGANGSRECHT VAN DE WET  
VAN 27 APRIL 2007. DE ECHTSCHIEDING OP GROND  
VAN BEPAALDE FEITEN RESP. OP GROND VAN ONHER-  
STELBARE ONTWRICHTING**

PATRICK SENA EVE . . . . .	53
----------------------------	----

BEKNOPTTE BIBLIOGRAFIE. . . . .	55
---------------------------------	----

**HOOFDSTUK I.**

<b>GRONDEN TOT ECHTSCHIEDING . . . . .</b>	<b>57</b>
§ 1. Nieuwe grond tot echtscheiding enkel van toepassing op de vorderingen tot echtscheiding ingeleid vanaf 1 sep- tember 2007 . . . . .	57

§ 2. Opheffing van de oude echtscheidingsgronden sinds 1 september 2007 . . . . .	58
§ 3. Omzetting van een oude echtscheidingsvordering naar een nieuwe echtscheidingsvordering . . . . .	58
§ 4. De inleiding van een tegeneis tot echtscheiding op grond van het oude recht: nog mogelijk na 1 september 2007? . . . . .	59
§ 5. De omzetting van een echtscheiding op grond van fout naar een echtscheiding op grond van feitelijke scheiding na 1 september 2007 . . . . .	63
§ 6. De inleiding door de verweerder <i>hetzij</i> van een tegeneis tot echtscheiding op grond van onherstelbare ontwrichting in een oude echtscheidingsprocedure <i>hetzij</i> van een afzonderlijke nieuwe eis tot echtscheiding op grond van onherstelbare ontwrichting . . . . .	64
A. Procedurale mogelijkheden . . . . .	64
B. Materieelrechtelijke implicaties . . . . .	66
C. Gevolg van het definitief worden van de echtscheiding op grond van onherstelbare ontwrichting . . . . .	68
§ 7. Overgangsrechtelijke handhaving van de oude echtscheidingsgronden: artikel 42, § 2, eerste lid . . . . .	69
A. Situering . . . . .	69
B. Vijf verschillende stellingen in rechtspraak en rechtsleer . . . . .	70
C. Arrest van het Hof van Cassatie van 11 september 2008 . . . . .	80
§ 8. De inleiding, door dezelfde echtgenoot die vóór 1 september 2007 reeds een hoofd- of tegenvordering tot echtscheiding op grond van bepaalde feiten heeft ingeleid die nog hangende is, na 1 september 2007 van een <i>nieuwe hoofdvordering</i> tot echtscheiding op grond van onherstelbare ontwrichting . . . . .	82
§ 9. De inleiding van een aanvullende vordering tot echtscheiding na 1 september 2007 . . . . .	86
A. Eerste probleem: kan er na 1 september 2007 in een oude echtscheidingsprocedure nog een aanvullende vordering worden ingesteld op basis van de oude echtscheidingswet? . . . . .	86
B. Tweede probleem: mogelijkheid voor de eiser in echtscheiding om in het kader van zijn oude echtscheidingsprocedure een aanvullende vordering in te stellen op grond van de nieuwe wet? . . . . .	88

C. Weerslag van het inleiden van een nieuwe vordering tot echtscheiding op grond van onherstelbare ontwrichting terwijl dezelfde echtgenoot nog een echtscheidingsvordering hangende heeft gesteund op het oude recht. . . . .	90
<b>HOOFDSTUK II.</b>	
<b>PROCEDURE. . . . .</b>	<b>95</b>
<b>HOOFDSTUK III.</b>	
<b>VOORLOPIGE MAATREGELEN . . . . .</b>	<b>97</b>
§ 1. Algemeen . . . . .	97
§ 2. De vordering inzake voorlopige maatregelen ingeleid onder het oude recht ingeval een echtscheidingsprocedure op grond van het nieuwe recht wordt ingeleid . . . . .	99
<b>HOOFDSTUK IV.</b>	
<b>DE ONDERHOUDSUITKERING NA ECHTSCHIEDING OP GROND VAN BEPAALDE FEITEN. . . . .</b>	<b>101</b>
§ 1. De principiële regeling inzake het overgangsrecht. . . . .	101
A. Eerste hypothese: er was nog geen einduitspraak over de echtscheiding op 1 september 2007 . . . . .	101
B. Tweede hypothese: er was reeds een definitieve echtscheidingsuitspraak vóór 1 september 2007, maar nog geen (definitieve) uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007. . . . .	104
C. Derde hypothese: er was reeds een definitieve echtscheidingsuitspraak én een definitieve uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007. . . . .	108
§ 2. Uitzondering op de toepasselijkheid van het oude recht inzake de onderhoudsuitkering na echtscheiding door de wet van 27 april 2007. . . . .	109
A. Situering . . . . .	109
B. De situatie onder de gelding van de overgangsbepalingen van de wet van 27 april 2007 . . . . .	109
1. Drie hypotheses te onderscheiden. . . . .	109

a.	Reeds een definitieve uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007 .....	109
b.	Reeds een definitieve echtscheidingsuitspraak maar nog geen definitieve uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007 .....	110
c.	Nog geen einduitspraak over de echtscheiding op 1 september 2007 .....	110
2.	De inhoud van de oorspronkelijke overgangsbepaling van artikel 42, § 5 wet van 27 april 2007 .....	110
C.	De situatie na de vernietiging van art. 42, § 5 wet van 27 april 2007 door het Grondwettelijk Hof .....	113
1.	De inhoud van het arrest van 3 december 2008 .....	113
2.	De consequenties van het arrest van 3 december 2008 .	117
a.	Reeds een definitieve uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007 .....	117
b.	Nog geen einduitspraak over de echtscheiding op 1 september 2007 .....	119
c.	Reeds een definitieve echtscheidingsuitspraak maar nog geen (definitieve) uitspraak over de onderhoudsuitkering na echtscheiding op 1 september 2007 .....	123
§ 3.	Het toepasselijke recht indien zowel een echtscheidingsvordering op grond van het oude recht als een echtscheidingsvordering op grond van het nieuwe recht wordt ingeleid	125

### **DEEL III.**

#### **EEN JAAR TOEPASSING VAN DE WETTEN VAN 1 JULI 2006 EN 27 DECEMBER 2006 INZAKE HET AFSTAMMINGSRECHT**

GERD VERSCHULDEN .....	129
------------------------	-----

#### **HOOFDSTUK I.**

ALGEMENE BESCHOUWINGEN .....	131
------------------------------	-----

§ 1. Inwerkingtreding van het hervormde afstammingsrecht op 1 juli 2007 .....	131
---	-----

§ 2. Actuele bronnen van Belgisch afstammingsrecht . . . . .	132
A. Wetgeving en circulaire . . . . .	132
B. Rechtspraak. . . . .	133
C. Doctrine . . . . .	134
§ 3. Draagwijdte en krachtlijnen van de hervorming . . . . .	135
A. Een globale en radicale hervorming. . . . .	135
B. Krachtlijnen . . . . .	135
1. Uniformisering . . . . .	135
2. Liberalisering. . . . .	136
3. Modernisering . . . . .	136
§ 4. Een geheroriënteerd compromis tussen biologisch en sociaal ouderschap. . . . .	137
§ 5. Opzet en plan van deze bijdrage . . . . .	138
A. Opzet . . . . .	138
B. Plan . . . . .	139

## HOOFDSTUK II.

VASTSTELLING VAN HET VADERSCHAP VAN DE ECHTGENOOT. . . . .	141
---	-----

§ 1. Het vaderschap van de echtgenoot werd ten onrechte niet vastgesteld. . . . .	141
§ 2. Het vaderschap van de echtgenoot werd ten onrechte vastgesteld. . . . .	143

## HOOFDSTUK III.

BETWISTING VAN HET VADERSCHAP VAN DE ECHT- GENOOT . . . . .	145
--	-----

§ 1. Toepasselijk recht. . . . .	145
A. Principe: toepassing van vreemd recht wanneer de echtgenoot vreemdeling is. . . . .	145
B. Verhouding tussen artikel 62, § 1 WIPR en artikel 316 <i>bis</i> , 2° BW bij inschrijving in het vreemdelingenregister . . . . .	146
C. Uitzonderlijke toepassing van Belgisch recht bij betwis- ting van het vaderschap van een vreemde echtgenoot . . . . .	147
1. Kennelijke onmogelijkheid om tijdig de inhoud van het buitenlands recht vast te stellen (art. 15, § 2 WIPR). . . . .	147

2. Openbare orde-exceptie (art. 21 WIPR) wanneer de betwistingvordering werd ingeleid door een Belg die het vaderschap opeist . . . . .	147
§ 2. Ontvankelijkheid . . . . .	149
A. Bezit van staat als onontvankelijkheidsgrond. . . . .	149
B. Titularissen van de betwistingvordering en termijnen . . . . .	152
1. De echtgenoot. . . . .	152
2. De beweerde biologische vader . . . . .	154
a. Recht om tot 1 juli 2008 het vaderschap te betwisten over een kind dat geboren is vóór 1 juli 2007 . . . . .	155
b. Situatie waarin het vonnis dat de betwistingvordering gegrond verklaart, niet vermeldt dat de beweerde biologische vader voortaan de juridische vader is. . . . .	155
c. Bewijs van vaderschap van de beweerde biologische vader . . . . .	157
3. Pluraliteit van eisende partijen. . . . .	159
C. Geen toestemming tot kunstmatige inseminatie . . . . .	160
§ 3. Gegrondheid . . . . .	161
§ 4. Gerechtskosten. . . . .	164
A. Na inleiding van de procedure door de (overspelige) moeder. . . . .	164
B. Rechtsplegingsvergoeding na tussenkomst van een voogd <i>ad hoc</i> . . . . .	165
1. De voogd <i>ad hoc</i> treedt op zonder bijstand van een advocaat . . . . .	165
2. De voogd <i>ad hoc</i> laat zich vertegenwoordigen door een advocaat. . . . .	167
 HOOFDSTUK IV.	
VADERLIJKE ERKENNING . . . . .	171
§ 1. Geding na toestemmingsweigering . . . . .	171
A. Mogelijkheid tot inleiding van het geding vóór de geboorte – (onmogelijkheid tot) beoordeling van het biologische niet-vaderschap. . . . .	171
B. Marginale toetsing van het belang van kinderen ouder dan één jaar . . . . .	174
§ 2. Erkenning van een overspelig kind <i>a matre</i> . . . . .	176

§ 3. Erkenning van een overspelig kind <i>a patre</i> . . . . .	177
A. De homologatieprocedure werd vóór 1 juli 2007 ingeleid . . . . .	178
B. De homologatieprocedure werd nooit ingeleid . . . . .	179

**HOOFDSTUK V.**

<b>BETWISTING VAN EEN VADERLIJKE ERKENNING . . . . .</b>	<b>181</b>
--	------------

**HOOFDSTUK VI.**

<b>GERECHTELIJKE VASTSTELLING VAN HET VADERSCHAP . . . . .</b>	<b>183</b>
--	------------

§ 1. Termijn . . . . .	183
§ 2. Uitoefening van het recht van verzet . . . . .	183
§ 3. Bewijs . . . . .	184
A. Bewijsmiddelen . . . . .	184
1. Bewijs van vaderschap door attest van artificiële procreatie . . . . .	184
2. Bevel tot afname van genetisch materiaal bij een stervende vermeende vader na eenzijdig verzoekschrift . . . . .	185
B. Bewijslast . . . . .	186
§ 4. Onderhoudsplicht als gevolg van een succesvol onderzoek naar het vaderschap . . . . .	187

**DEEL IV.**

**TWEE JAAR TOEPASSING VAN DE WET VAN 18 JULI 2006  
INZAKE HET VERBLIJFSCO-ouderschap EN DE  
UITVOERING EN SANCTIONERING VAN VERBLIJFS- EN  
OMGANGSREGELINGEN**

HILDE VANBOCKRIJCK . . . . .	189
------------------------------	-----

**HOOFDSTUK I.**

<b>INLEIDING . . . . .</b>	<b>191</b>
----------------------------	------------

**HOOFDSTUK II.**

<b>HET VERBLIJFSCO-ouderschap . . . . .</b>	<b>193</b>
---	------------

§ 1. Het verblijfsco-ouderschap als prioritair te onderzoeken verblijfsregeling . . . . .	193
--	-----



§ 2. De wettelijke criteria .....	196
A. Het belang van het kind én van de ouders .....	196
B. De concrete omstandigheden van de zaak .....	198
§ 3. Praktische consequenties .....	207
A. Inschrijving in de bevolkingsregisters .....	207
B. Kinderbijslag .....	208
C. Fiscaalrechtelijk aspect .....	208
§ 4. Overgangsrecht .....	210

### HOOFDSTUK III.

VERSOEPELING VAN DE PROCEDUREREGELS VOOR DE JEUGDRECHTBANK EN BEVOORRECHTING VAN DE BEMIDDELING .....	213
---	-----

§ 1. Procedure voor de jeugdrechtbank (art. 387 <i>bis</i> , eerste lid BW)	213
§ 2. Bevoorrechting van de bemiddeling .....	213
§ 3. Voorafgaande maatregel – Voorlopige regeling .....	214
§ 4. De mogelijkheid tot herziening .....	215
§ 5. Blijvende saisine .....	216
A. Thans ook blijvende saisine van de jeugdrechtbank .....	216
B. De duur van de blijvende saisine van de jeugdrechtbank ..	217
C. De consequenties van hoger beroep tegen een vorige uitspraak .....	218
§ 6. Overgangsrecht .....	219

### HOOFDSTUK IV.

MAATREGELEN BIJ NIET- NALEVING .....	221
--------------------------------------	-----

§ 1. Het toepassingsgebied van artikel 387 <i>ter</i> BW .....	221
§ 2. De maatregelen .....	222
A. De mogelijkheid voor de rechter de zaak nader te onderzoeken .....	222
B. De dwangsom .....	223
1. Principe .....	223
2. Supervoorrecht .....	224
3. De dwangsom als hoofdveroordeling .....	225
C. De gedwongen tenuitvoerlegging .....	226
1. Ultiem middel van tenuitvoerlegging .....	226
2. Voorzorgsmaatregelen .....	227

D. De mogelijkheid nieuwe beslissingen te nemen met betrekking tot het ouderlijk gezag van het kind. . . . .	227
§ 3. De procedure . . . . .	228
A. De mogelijkheid om de zaak terug voor de rechter te brengen . . . . .	228
1. De bevoegde rechter . . . . .	228
2. Probleem van temporele bevoegdheidsverdeling . . . . .	229
3. Probleem van territoriale bevoegdheidsverdeling . . . . .	230
4. Hoger beroep. . . . .	231
i) Een uitvoeringsprobleem rijst tijdens een proce- dure van hoger beroep. . . . .	231
ii) Een uitvoeringsprobleem rijst ná de afhandeling van een beroepsprocedure. . . . .	232
B. De procedure in geval van absolute noodzaak. . . . .	235
1. Procedure op eenzijdig verzoekschrift . . . . .	235
2. Twee cumulatieve voorwaarden . . . . .	236
C. Uitspraak met voorrang boven alle andere zaken . . . . .	238
D. Uitvoerbaarheid bij voorraad van rechtswege . . . . .	239
E. Internationale bepalingen . . . . .	239
F. Overgangsrecht. . . . .	240