

Rechtbank van eerste aanleg te Brussel, vonnis van 15 december 2009

*Afstamming – Vaststelling moederschap – Vaststelling vaderschap –
Ontbrekende geboorteakte – Toepasselijk recht – Artikel 62 WIPR – Ghanees
recht*

*Filiation – L'établissement de maternité – L'établissement de paternité –
Manque de l'acte de naissance – Droit applicable – L'article 62 du CDIP – La
loi ghanéenne*

2008/14.196/A

Eindvonnis

Op tegenspraak

INZAKE:

De heer en mevrouw V. en B. N.-B.,
samenwonende te 3090 Overijse, (...).

eisende partijen,
die vertegenwoordigd worden door Mter E. Boydens
advokaat te 1560 Hoeilaart, K. Coppensstraat 13.

TEGEN:

Meester Inès Naudts, advocaat (...) in haar hoedanigheid van voogd ad hoc voor de
minderjarige A.A. (...).

Verwerende partij, vertegenwoordigd door meester L. De Wilder, advocaat te Machelen, C
Françoisstraat 9.

Na beraad op 09.11.2009 spreekt de Rechtbank volgend vonnis uit:

Gelet op:

- het proces-verbaal van vrijwillige verschijning neergelegd ter griffie op 27.10.2008
- de besluiten voor eisers neergelegd ter griffie op 18.8.2009.
- de besluiten voor verweerster neergelegd ter griffie op 22.12.2008.

Gehoord de advocaten van partijen ter zitting van 09.11.2009.

Gelet op de gedinginleidende proces-verbaal van vrijwillige verschijning neergelegd ter griffie op 27 oktober 2008 waarbij de heer en mevrouw N.-B., eisende partijen verzoeken de afstamming van A.A. vast te stellen ten aanzien van haar moeder, zijnde mevrouw B.B., geboren op (...) in Offinso Kyckewere (Ghana) en ten aanzien van haar vader, zijnde de heer V.N., geboren op (...) te Tema (Ghana)



Gelet op de beschikking van de heer Voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg te Brussel dd. 24 september 2008 waarbij mevrouw Naudts I., advocaat, werd aangewezen als voogd ad hoc over het minderjarige kind A.A..

Gelet op de conclusie houdende het verzoekschrift tot vrijwillige tussenkomst neergelegd ter griffie op 22 december 2008.

Discussie

Toepasselijke wet en bevoegdheid van de rechtbank

Overwegende dat zowel de beide eisende partijen, zijnde moeder en de vader van het kind de Ghanese nationaliteit hebben op het ogenblik van het inleiden van de vordering, dit van het kind is nog niet bepaald.

Dat derhalve de Brusselse rechtbanken bevoegd zijn om kennis te nemen van de vordering gelet op de woonplaats van het kind, binnen het gerechtelijk arrondissement, zijnde te Overijse.

Dat de Belgische rechters volgens art. 61 Wetboek IPR bevoegd zijn om kennis te nemen van vorderingen betreffende de vaststelling of betwisting van vaderschap of moederschap, naast de gevallen voorzien in de algemene bepalingen van dat Wetboek, indien:
het kind bij de instelling van de vordering zijn gewone verblijfplaats in België heeft;
de persoon van wie het vaderschap of moederschap wordt aangevoerd of betwist, bij de instelling van de vordering zijn gewone verblijfplaats in België heeft; of
het kind en de persoon van wie het vaderschap of moederschap wordt aangevoerd of betwist, bij de instelling van de vordering Belg zijn.

Dat als algemene regel voor het vaststellen van het toepasselijke recht artikel 62 Wetboek IPR stelt dat de vaststelling en de betwisting van het vaderschap of moederschap van een persoon worden beheerst door het recht van de Staat waarvan hij de nationaliteit heeft bij de geboorte van het kind of, indien de vaststelling het resultaat is van een vrijwillige handeling, bij het verrichten van die handeling.

Dat op het ogenblik van de geboorte van het kind, de eisende partijen de Ghanese nationaliteit hadden.

Dat reeds is bepaald dat de Belgische rechtbanken, in casu de Brusselse rechtbanken bevoegd zijn en dus nu nog dient nagegaan te worden welke recht van toepassing is.

Dat de Children's Act van 1998 van toepassing is, en bepaalt in deel 3 onderdeel 1 sectie 40 dat elke andere belanghebbende persoon een verzoek kan instellen voor de rechtbank om het ouderschap van het kind te erkennen, voordat het kind de leeftijd van 18 jaar heeft bereikt.

Dat overeenkomstig artikel 41 het bewijs van het ouderschap afgeleid kan worden uit de publieke bevestiging van ouderschap. (bezit van staat).

Dat artikel 42 bepaalt dat de rechtbank kan beslissen, indien zij het nodig acht om een medische test te laten uitvoeren op de persoon die beweert de vader/ de moeder te zijn van het kind.

Dat klaarblijkelijk de Ghanese wet het onderzoek naar het vaderschap principieel toestaat voor de moeder en het kind en de vader.

Ten gronde

Dat beide partijen ongehuwd samenwonend zijn in België en op heden hier verblijven op een niet geregulariseerde wijze.



Dat uit deze relatie twee kinderen zijn geboren:

een erkend kind, met name B.N., geboren op 25 september 2003 te Sint Joost Ten Noode

een niet-erkend kind, met name A.A., geboren te Den Haag, Nederland op 24 maart 2000, maar waarvan de consulaire overheden weigeren om een geboorte akte over te maken.

Dat op 8 april 2008 de beide partijen voor de vrederechter te Overijse zijn verschenen en daar reeds hebben verklaard wederzijds akkoord te zijn om het niet-erkende kind A.A. te erkennen.

Dat uit de beschikking van de vrederechter te Overijse blijkt dat de beide ouders bezit van staat hebben ten aanzien van het kind A.A., wat bevestigd wordt door twee getuigen, die ter zake bevestigen dat de heer en mevrouw N.-B. A.A. steeds als hun dochter hebben beschouwd, zij haar steeds als hun dochter hebben verzorgd, in haar onderhoud voorzien en zich beiden inzetten voor degelijke opvoeding en ontwikkeling van het kind.

Dat nu er geen geboorteakte voorligt van A.A. en zij geboren is te Den Haag, op 24 maart 2000 maar partijen aldaar geen aangifte hebben gedaan van de geboorte van het kind, maar anderzijds het medisch attest opgesteld door het medisch centrum Haaglande, lokatie Westeinde bevestigt dat op 24 maart 2000 A.A. aldaar is geboren. (brief gynaecoloog dd. 6 april 2009)

Dat in beginsel de akten van de burgerlijke stand het enige wettelijke bewijs zijn van de staat van personen. Er bestaat slechts één enkele uitzondering. Deze uitzondering heeft evenwel een algemene draagwijdte en wordt ruim geïnterpreteerd. Zij biedt de mogelijkheid de akten van de burgerlijke stand te vervangen.

Zodra duidelijk is dat het bewijs van de staat van de persoon, om enige reden, niet blijkt uit de akten van de burgerlijke stand, kan dit bewijs enkel volgen uit een vonnis. Dat is onder meer het geval wanneer geen registers hebben bestaan of de registers vernietigd of onvolledig zijn (niet of laat ingeschreven akten, of akten die niet konden worden opgemaakt wegens het ontbreken van noodzakelijke gegevens) en het juist de bedoeling is het feit te bewijzen waarop de akte betrekking moest hebben. Het vonnis dat tot stand komt, is een vonnis tot aanwijzing van burgerlijke staat, met andere woorden een echte akte van de burgerlijke stand opgemaakt door de rechter.

Het voorziet immers in de ontbrekende burgerlijke staat en geldt als akte van de burgerlijke stand als gevolg van de overschrijving ervan in de registers van het lopende jaar, met een kantmelding op de datum waarop de akte had moeten worden ingeschreven.

Dat ook in Nederland, alwaar het artikel 19bis burgerlijk wetboek verwijst naar een gelijkaardige procedure kan door partijen een vonnis uitgelokt worden waarbij op basis van het medisch attest van de gynaecoloog kan aangetoond worden dat op 24 maart 2000 A.A. in het medisch Centrum Haaglanden werd geboren.

Dat derhalve uit het geheel van de bovenstaande beschouwingen, getoetst aan de voorgebrachte documenten blijkt dat de heer en mevrouw N.B. niet alleen op een onbetwistbare wijze de biologische vader en moeder zijn van het kind A.A., maar dat zij bovendien op een vaststaande wijze bezit van staat hebben ten aanzien van het kind, zijnde het feit dat zij in de ogen van iedereen zich altijd als vader en moeder zo gedragen hebben en het altijd als hun kind hebben behandeld, ingestaan hebben voor haar onderhoud en voor haar opvoeding.

Dat nu de afstamming van de vader op hetzelfde ogenblik als de moederlijke afstamming vaststaat, krijgt het kind de naam van de vader.



**OM DEZE REDENEN,
DE RECHTBANK,**

[...].

Rechtsprekend op tegenspraak;

Alle andere besluiten verwerpend;

Stelt de afstamming van A.A., geboren te Den Haag Nederland op 24 maart 2000 vast ten aanzien van haar moeder, mevrouw B.B., geboren te Offinso Kyckewere, Ghana op (...) en stelt de afstamming van A.A. vast ten aanzien van haar vader de heer V.N., geboren te Tema, Ghana op (...), beiden verblijvende te 3090 Overijse.

Aldus gevonnist en uitgesproken ter openbare terechtzitting van de zevenentwintigste kamer van de Rechtbank van Eerste Aanleg te Brussel, op 15 december 2009

waar aanwezig waren en zitting namen:

MEVROUW R. CLAEYS: alleenrechtsprekend rechter.

DE HEER L. STABEL: griffier.

