

Rechtbank van eerste aanleg te Kortrijk, vonnis van 8 mei 2014

Afstamming – Betwisting vaderschap – Internationale bevoegdheid – Artikel 61 WIPR – Gewone verblijfplaats van het kind in België – Bevoegdheid Belgische rechter – Toepasselijk recht – Artikel 62, §1 WIPR – Recht van de staat waarvan men de nationaliteit heeft – Toepassing Marokkaans recht

Filiation – Contestation de paternité – Compétence internationale – Article 61 CODIP – Résidence habituelle de l'enfant en Belgique – Compétence des juridictions belges – Droit applicable – Article 62, §1 CODIP – Le droit de l'état dont on a la nationalité – Application du droit marocain

In de zaak nr. [...]

A. J., [...],

- van Marokkaanse nationaliteit,
- geboren te [...] (Marokko) op [...],
- thans wonende te 8540 Deerlijk, [...],
- eiser,
- vertegenwoordigd door en pleitend meester Carl Seynaeve, [...],

tegen:

1. **B. M.**, [...],

- van Marokkaanse nationaliteit,
- geboren te [...] (Marokko) op [...],
- wonende te 8500 Kortrijk, [...],
- eerste verweerder,
- in persoon verschijnend,

2. **B. K.**, [...],

- van Marokkaanse nationaliteit,
- geboren te [...] (Marokko) op [...],
- thans wonende te 8540 Deerlijk, [...],
- tweede verweester,
- in persoon verschijnend,

3. **Madou Stéphanie**, advocaat qq.,

- met kantoor te 8790 Waregem, Franklin Rooseveltlaan 174,
- handelend in haar hoedanigheid van voogd ad hoc over de minderjarige niet-ontvoogde B. A., geboren te [...] op [...], wonende te 8540 Deerlijk, [...],
- hiertoe aangesteld bij beschikking van de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg te Kortrijk dd. 27 december 2013,
- derde verweester qq.,
- vrijwillig tussenkomende partij,
- in persoon verschijnend,



[...]

Gelet op de dagvaarding rechtsgeldig betekend op 3.12.2013 door gerechtsdeurwaarder Vincent Vlegels, met standplaats te Kortrijk, tot betwisting van het vaderschap van eerste verweerder in deze procedure, door de biologische vader, eiser in deze procedure, over het kind A. B., geboren te [...] op [...], vertegenwoordigd door zijn voogd ad hoc, derde verweerder qq. inzake, en tegen de moeder, zijnde tweede verweerder in deze procedure.

[...]

Voorgaanden

Eiser is de huidige partner van tweede verweerder, de moeder van het kind A., en stelt de biologische vader te zijn van het kind.

Eerste verweerder en tweede verweerder waren destijds gehuwd doch inmiddels kwam een echtscheiding onderlinge toestemming tussen bij vonnis van 4.7.2013, door de rechtbank van eerste aanleg alhier uitgesproken.

Eerste verweerder woont sedert 10.9.2012 gescheiden van tweede verweerder.

Het kind A. is geboren op [...] en derhalve méér dan 387 dagen nadat voornoemden feitelijk uit elkaar zijn gegaan. Zij legden ook geen gemeenschappelijke verklaring af voor de ambtenaar van de burgerlijke stand op het tijdstip van geboorte (cfr artikel 316 B.W.).

Eiser wenst het vaderschap van eerste verweerder te betwisten en aantonen dat hij de vader van het kind is. Het kind heeft geen enkel bezit van staat ten aanzien van eerste verweerder.

Zelf woont hij reeds sedert de conceptie van het kind samen met tweede verweerder. Hij woonde haar zwangerschap actief bij. Hij betaalde de ziekenhuisfacturen. Het kind werd in alle medische onderzoeken als zijn kind erkend en behandeld en werd opgenomen in zowel zijn familie als in deze van tweede verweerder. In de overeenkomst voorafgaandelijk de echtscheiding onderlinge toestemming tussen eerste verweerder en tweede verweerder, ondertekend op datum van 23.4.2013 op het kantoor van notaris F. Opsomer, wordt tevens geen melding gemaakt van het bestaan van gezamenlijke kinderen.

Beoordeling

Bevoegdheid en Toepasselijke recht

De rechtbank stelt vast dat vreemde nationaliteiten inzake zijn betrokken zodat toepassing dient te worden gemaakt van het Internationaal Privaatrecht.

Voor de bevoegdheid van de Belgische rechtbank stelt artikel 61 W.I.P.R. dat de Belgische rechters bevoegd zijn onder meer wanneer het kind bij de instelling van de vordering zijn gewone verblijfplaats in België heeft.

Wat het toepasselijke recht betreft bepaalt artikel 62. § 1. eerste lid W.I.P.R. onder meer dat de betwisting van het vaderschap van een persoon wordt beheerst door het recht van de Staat waarvan hij de nationaliteit heeft bij de geboorte van het kind.



Deze rechtbank is in casu bevoegd.

Deze rechtbank dient evenwel toepassing te maken van het Marokkaanse recht.

Ontvankelijkheid en gegrondheid

Voor de ontvankelijkheid en de gegrondheid van deze vordering zijn de artikelen 150 t.e.m. 162 van het Marokkaans Wetboek van Personen en Familierecht (cfr de wet nummer 70.03 inhoudende de familiecode van 3.2.2004) van toepassing.

De rechtbank volgt de stelling van eiser niet dat ingevolge het feit dat het Marokkaanse recht de toestemming van het kind niet vereist bij de gevoerde procedure, het Belgische recht integraal van toepassing wordt. Artikel 62 tweede lid W.I.P.R. heeft het enkel over de vereiste, de voorwaarden en de wijze waarop voormelde toestemming moet worden gegeven en voornoemde elementen beheerst worden door het recht van de Staat op wiens grondgebied het kind op het tijdstip van de toestemming zijn gewone verblijfplaats heeft in casu het Belgisch recht. Dit Belgisch recht beperkt zich tot de toestemmingsvereiste.

Artikel 152 van voormeld Marokkaans wetboek stelt dat de vaderlijke afstamming komt vast te staan op de navolgende gronden: het bed (lees: rapports conjugaux), de erkenning (lees: de l'aveu) en dwaling (lees: des rapports par erreur).

Hoewel er in het voormelde Marokkaans Wetboek van Personen en Familierecht geen uitdrukkelijke bepalingen omtrent de betwisting van het vaderschap of moederschap zijn opgenomen, kan uit de lezing van de artikelen 153 en 159 van voormeld wetboek worden afgeleid dat betwisting mogelijk is en dit enkel bij een gerechtelijke uitspraak.

Er wordt geen vervaltermijn voorzien zodat de rechtbank aanneemt dat de vordering ontvankelijk is.

In artikel 154 van voormeld wetboek is sprake van een vaderlijke afstamming volgens "Al Firach" voor zover het kind geboren is binnen het jaar van de scheiding van de echtgenoten. Het artikel in de Franse versie luidt: *'La filiation paternelle' de l'enfant est établie par Al Firach:*

1. *si cet enfant est né dans les six mois suivant la date de conclusion de l'acte de mariage au minimum... ou*
2. *si l'enfant est né durant l'année qui suit la date de la séparation'.*

In casu kwam tussen eerste verweerder en tweede verweester (lees: de moeder van het kind) een echtscheiding onderlinge toestemming tussen krachtens vonnis van 4.7.2013.

Sedert 10.9.2012 heeft eerste verweerder een apart inschrijvingsadres en zijn voornoemde verweerders reeds van dan af feitelijk gescheiden. Het kind inzake werd geboren op [...] derhalve 387 dagen na de feitelijke scheiding van verweerders en derhalve méér dan één jaar na voormelde scheidingsdatum. Er is duidelijk sprake van een voortdurend en deugdelijk bezit van staat van het kind ten aanzien van eiser.

Net zoals in het Belgisch recht speelt naar Marokkaans recht (lees: artikel 152 en 154) het vermoeden van vaderschap niet van eerste verweerder ten aanzien van het inzake zijnde kind. Er kan worden besloten dat de vaderlijke afstamming van het kind thans nog niet vaststaat en eerste verweerder ten onrechte als vader van het kind werd opgenomen in de Belgische geboorteakte.

Eiser kan het kind voorsnog erkennen en dit kan volgens artikel 161 van het Marokkaans wetboek in een authentieke akte. Tweede verweester is akkoord met deze erkenning. De raadsman van eerste verweerder betwist de vordering niet maar volgt, volgens de rechtbank



ten onrechte, de stelling van tweede verweerster inzake de toepassing van het Belgische recht. De voogd ad hoc betwist de vordering niet doch spreekt zich niet uit over het toepasselijke recht.

[...]

OM DEZE REDENEN,
DE RECHTBANK,

Na kennisname van het mondeling gunstig advies van het Openbaar Ministerie bij monde van P. Willaert, eerste substituut-procureur des Konings.

Wijzende op tegenspraak tegenover alle partijen.

Verklaart ontvankelijk en gegrond de vordering van eiser tot betwisting van het vaderschap van eerste verweerder over het kind van het mannelijk geslacht dat op [...] te [...] werd geboren en er op 16.10.2013 [...] in de registers van de burgerlijke stand werd ingeschreven met de voornaam A., als zijnde de wettige zoon van eerste verweerder en tweede verweerster.

Zegt dienvolgens dat gezegd kind de naam van eerste verweerder niet mag dragen; dat eerste verweerder er de vader niet van is en dat het kind niet tot zijn familie behoort.

Verleent machtiging aan eiser het kind voornoemd te erkennen.

Beveelt dat het beschikkend gedeelte van onderhavig vonnis zal overgeschreven worden in de registers van de burgerlijke stand van de stad [...] en dat melding ervan zal gemaakt worden in de kant van de geboorteakte van voormeld kind, alsmede in de jaarlijkse en tienjaarlijkse tabellen.

[...]

Aldus gevonnist en uitgesproken in het gerechtsgebouw te Kortrijk, in de openbare terechtzitting op acht mei tweeduizend en veertien.

Aanwezig:

E. Vervaeke, alleenzetelend rechter,
P. Willaert, eerste substituut-procureur des Konings,
M. De Ketelaere, griffier.

