

Familie rechtbank Oost-Vlaanderen (afd. Gent), vonnis van 22 juni 2017

Internationale bevoegdheid – Toepasselijk recht – Afstamming – Vaststelling vaderschap – Artikel 61 WIPR – Artikel 62 WIPR – Slowaaks recht – DNA-onderzoek

Compétence internationale – Droit applicable – Filiation – Etablissement de la paternité – Article 61 CODIP – Article 62 CODIP – Droit slovaque – Analyse ADN

In de zaak :

D., werkzoekende, geboren te [...] op [...], wonende te [...] handelend

- (1) in eigen naam en
 - (2) in haar hoedanigheid van wettelijk vertegenwoordigster van haar minderjarige dochter [...] die eveneens woont te [...] toegelaten tot de kosteloze rechtspleging bij beslissing van het bureau voor rechtsbijstand in deze rechtbank en afdeling d.d. 17 mei 2016 (P.D. nr. 1600379)
- eiseres, bijgestaan door mr. [...] advocaat te [...]

tegen

M., zonder gekend beroep, geboren te [...] op [...] met laatst gekend adres te [...] maar aldaar ambsthalve afgeschreven sedert 9 november 2011 bij gebrek aan recht op inschrijving en thans zonder gekende woon- of verblijfplaats of gekozen woonplaats in België of het buitenland verweerder, die niet verschijnt of vertegenwoordig wordt

vonnist de rechtbank als volgt.

De rechtbank heeft de stukken ingezien, inzonderheid de dagvaarding van 13 juli 2016 en de stukken van eiseres en het openbaar ministerie.

Hoewel verweerder rechtsgeldig is gedagvaard en opgeroepen met toepassing van artikel 735 §5 Ger.W. (onsplitsbaar geschil) is hij niet verschenen en werd hij evenmin vertegenwoordigd. Dit vonnis wordt dan ook op tegenspraak verleend.

De rechtbank heeft eiseres gehoord in raadkamer en het debat gesloten op 11 mei 2017. Eerste substituut-procureur des Konings [...] heeft op 8 juni 2017 zijn schriftelijk advies neergelegd. Eiseres heeft hier mondeling op gerepliceerd waarna de rechtbank de zaak in beraad heeft genomen op 8 juni 2017.

Relevante feiten en het voorwerp van de vordering

Eiseres is op 17-jarige leeftijd bevallen van een dochter [...]. De vaderlijke afstamming van [...] staat niet vast.

Eiseres zet het volgende uiteen:

- haar vader en verweerders vader zijn broers;

- in het voorjaar van 2007 heeft zij op 16-jarige leeftijd voor het eerst seksuele betrekkingen gehad en dit met verweerder (haar alsdan 15-jarige neef) en hierdoor raakt ze zwanger van [...].
- van zodra haar zwangerschap bekend wordt, verbreekt haar familie alle contact met verweerder uit schaamte.

Eiseres vordert in haar conclusie het vaderschap van verweerder over [...] gerechtelijk vast te stellen en verweerder te veroordelen tot betaling van de gerechtskosten. (In haar dagvaarding vroeg zij ondergeschikt een voorafgaande expertise en verweerder te veroordelen tot medewerking aan deze expertise onder verbeurte van een dwangsom, maar zij herhaalt deze ondergeschikte vordering niet in haar conclusie.)

Het openbaar ministerie adviseert een voorafgaande expertise.

I. Beoordeling

1. Alle partijen hebben de Slowaakse nationaliteit. Het kind heeft zijn gewone verblijfplaats in België bij de instelling van de vordering, zodat de Belgische rechtbanken bevoegd zijn om de vordering te beoordelen (zie art. 61, 1° WIPR).

2. Verweerder had de Slowaakse nationaliteit op het ogenblik van [...] geboorte, zodat de vordering naar Slowaaks recht moet worden beoordeeld (zie artikel 62 WIPR).

Artikel 94 van het Slowaakse Familiewetboek bepaalt:

“(1) Werd het vaderschap niet door een eensluidende verklaring van de ouders vastgesteld, dan kunnen het kind, de moeder of de man die beweert de vader van het kind te zijn, verzoeken dat de rechtbank het vaderschap vaststelt.

(2) Wanneer er geen ernstige redenen zijn die tegen het vaderschap pleiten, dan wordt die man als vader van het kind beschouwd, die met de moeder geslachtsverkeer heeft gehad op een tijdstip tussen hetwelk en de geboorte van het kind niet minder dan 180 en niet meer dan 300 dagen verlopen zijn.”

Eiseres stelt dat de voorwaarden van voormeld artikel 94 (2) vervuld zijn: zij heeft immers op 16-jarige leeftijd haar eerste seksuele ervaring gehad met verweerder (haar neef) in het voorjaar van 2007 en is dan zwanger geworden van [...] en uit de print uit het Rijksregister van verweerder gevoegd aan de dagvaarding blijkt dat verweerder toen in België woonde (hij was van 26 november 2011 ingeschreven in België tot zijn afvoering van ambtswege bij gebrek aan recht op inschrijving per 9 november 2011). Deze loutere bewering van eiseres bewijst evenwel de vereisten van dit artikel niet.

Evenmin bewijst eiseres dat verweerder de vader is van [...].

Het openbaar ministerie adviseert een voorafgaande expertise

(zoals eiseres subsidiair vraagt in haar dagvaarding, maar niet herhaalt in haar conclusie). Eiseres heeft op dit advies mondeling gerepliceerd dat deze onderzoeksmaatregel onuitvoerbaar is omdat zij niet weet waar verweerder woont of verblijft.

Zolang eiseres geen stukken voorlegt ter staving van haar loutere beweringen, kan de rechtbank niet anders dan haar toelaten haar vordering door alle middelen te bewijzen, waaronder een expertise. Als dit deskundigenonderzoek effectief onuitvoerbaar zou zijn, dan zal eiseres haar vordering met andere middelen moeten bewijzen.

OP DEZE GRONDEN,

DE RECHTBANK, op tegenspraak,

met inachtneming van de artikelen 2 en 41 van de wet van 15 juni 1935 op het taalgebruik in gerechtszaken en het advies van het openbaar ministerie

verklaart de vordering ontvankelijk.

Vooraleer nader te oordelen, stelt aan als gerechtsdeskundige:

Prof. dr. Paul Coucke, [...], met opdracht overeenkomstig de artikelen 962 e.v. Ger. W. advies te verlenen over de vraag of M. geboren te [...] op [...] de vader, kan zijn of niet kan zijn van [...] geboren op [...] te [...] en aldaar ingeschreven in de registers van de burgerlijke stand onder nummer [...] na vergelijkend onderzoek op DNA-materiaal.

stelt vast dat er geen redenen zijn tot het houden van een installatievergadering, zoals bedoeld in artikel 972 Ger.W. en dat geen der partijen daar overigens ook om verzocht heeft, zodat als volgt dient gehandeld :

- de deskundige zal zelf plaats, dag en uur bepalen waarop hij zijn werkzaamheden zal aanvangen en zal dit per aangetekende brief met ontvangstbewijs meedelen aan de partijen en bij gewone brief aan hun raadslieden, tenzij de deskundige door partijen wordt vrijgesteld van de verplichting om per aangetekende post te corresponderen,
- de deskundige zal in de loop van de opdracht zelf bepalen of het noodzakelijk is om al dan niet een beroep te doen op technische raadgevers,
- de deskundige zal zelf aan de partijen een raming overmaken van de algemene kostprijs van het deskundigenonderzoek of minstens van de manier waarop zijn kosten en ereloon en deze van de eventuele technische raadgevers zullen berekend worden,
- het bedrag van het voorschot dat door eiseres ter griffie dient te worden geconsigneerd wordt bepaald op € 630,00 en dit voorschot kan worden vrijgegeven aan de deskundige, met dien verstande dat eiseres daarvoor is toegelaten tot de kosteloze rechtspleging,
- de deskundige zal zelf de redelijke termijn bepalen waar binnen partijen hun opmerkingen kunnen laten gelden op zijn voorverslag,
- de termijn voor het neerleggen van het eindverslag wordt bepaald op 5 maanden vanaf de datum waarop de deskundige zijn werkzaamheden zal hebben aangevat, onverminderd toepassing van artikel 972*bis* §2 Ger.W. ("Indien alle partijen of hun raadslieden om uitstel verzoeken, dan moet de deskundige dit toestaan. In alle andere gevallen kan hij het uitstel weigeren of toestaan en geeft hij de rechter bij gewone brief kennis van zijn beslissing.")

houdt de beslissing over de gedingkosten aan.

verwijst de zaak voor het overige naar de bijzondere rol van deze rechtbank en kamer.

stelt vast dat dit vonnis wat de bevolen expertise betreft, wetshalve uitvoerbaar is bij voorraad (art. 1496 Ger.W.).

Aldus behandeld in raadkamer en uitgesproken in openbare terechtzitting door de zeventiende familiekamer van de rechtbank van eerste aanleg Oost-Vlaanderen, afdeling Gent op tweeëntwintig juni tweeduizend zeventien.

Heeft de zaak volledig behandeld en erover geoordeeld: ondervoorzitter Katrien De Wilde, bijgestaan door griffier Linda De Wispelaere