

Rechtbank van eerste aanleg te Gent, vonnis van 26 maart 2015

Afstamming – Artikel 61 WIPR – Artikel 62 WIPR – Afstamming volgens Marokkaans recht – Vermoeden van vaderschap – Betwisting vaderschap – DNA-onderzoek

Filiation – Article 61 CODIP – Article 62 CODIP – Filiation en droit marocain – Présomption de paternité – Contestation de paternité – Analyse ADN

A. R. nr. [...]

In de zaak van:

H. B. T., zonder gekend beroep, wonende te [...]

eerste comparante, bijgestaan door mr. Nicholas De Mot, advocaat te 9000 Gent, Bevrijdingslaan 232

M. A. K., zonder gekend beroep, wonende te [...]

tweede comparant, bijgestaan door mr. Luc Denys, advocaat te 1030 Schaarbeek, A. Lacombélaan 59-61 bus 5

M. D. M., advocaat te [...] in zijn hoedanigheid van voogd ad hoc over het minderjarig kind **M. K.** (geboren te [...] op [...] en wonende te [...]), daartoe aangesteld bij beschikking van de voorzitter van deze rechtbank d.d. 27 maart 2012 in vervanging van mr. Tom De Brabandere, die op zijn beurt op 14 november 2011 was aangesteld in vervanging van mr. Marjolein Oosterlinck, aangesteld op 12 augustus 2011

derde comparant, verschijnend in persoon

vonnist de rechtbank als volgt:

De rechtbank heeft de partijen in raadkamer gehoord op de terechtzitting van 29 januari 2015 en de stukken ingezien, inzonderheid:

- het proces-verbaal van vrijwillige verschijning d.d. 22 september 2011,
- het schriftelijk advies van eerste substituut-procureur des Konings Guy Baesen, neergelegd ter terechtzitting van 12 februari 2015.

De partijen hebben niet gerepliceerd op het advies van het openbaar ministerie en de rechtbank heeft de zaak in beraad genomen op de terechtzitting van 26 februari 2015.



Relevante feiten en voorwerp van de vordering

1. M. A. K. en H. B. T. zijn getrouwd te Gent op 17 augustus 2007. Sedert 20 januari 2009 zijn zij ingeschreven op verschillende adressen en hebben zij niet meer samen gewoond.

Op [...] bevalt H. B. T. van een dochter M. In de geboorteakte van M. wordt M. A. K. vermeld als haar vader.

Sedert 18 september 2012 zijn H. B. T. en M. A. K. gescheiden.

2. M. A. K. vraagt te horen zeggen voor recht dat hij niet de vader is van M., nu M. is geboren meer dan een jaar later dan de feitelijke scheiding van hem en M.'s moeder. Subsidiair vraagt hij een voorafgaandelijke expertise.

H. B. T. en de voogd ad hoc gaan akkoord met deze vordering.

Het openbaar ministerie adviseert een voorafgaandelijke expertise.

Beoordeling

3. Nu M. op het ogenblik van de inleiding van de procedure haar gewone verblijfplaats in Gent had, is deze rechtbank bevoegd om kennis te nemen van de vordering (art. 61 WIPR).

M. A. K. heeft de Marokkaanse nationaliteit en had die ook op het ogenblik van M.'s geboorte, zodat de vaststelling en betwisting van M.'s vaderlijke afstamming naar Marokkaans recht dient beoordeeld (art. 62 WIPR).

4. Overeenkomstig artikel 154 van het Marokkaans Familiewetboek wordt de echtgenoot van de moeder geacht de vader te zijn van het kind dat:

- minstens 6 maanden na het huwelijk werd geboren (mits de mogelijkheid tot seksuele betrekkingen tussen de echtgenoten plausibel is) en ongeacht of de huwelijksakte rechtsgeldig is of niet,
- geboren werd binnen het jaar dat volgt op de datum van de scheiding ('séparation') van de echtgenoten.

M. A. K. stelt dat het wettelijk vaderschapsvermoeden niet gold op het ogenblik van M.'s geboorte, nu zij meer dan een jaar na de feitelijke scheiding van hem en de moeder is geboren. De notie 'scheiding' ('séparation') in voormeld artikel 154 verwijst evenwel niet naar 'feitelijke scheiding', maar wel naar de ontbinding van het huwelijk door verstoting, echtscheiding of overlijden van de echtgenoot.

<http://www.kennisbankburgerzaken.nl/Handlers/downloadPDF.ashx?code=zABsAPUAuQDVAFgAGSAiAKoAdwDuALUA5QB2AOIAqgBoAH8ATAA1AH0BOQBZAH0A1wCxAFoA3QAsAKcAKgDdANwAnQA0AGgACwA0ADUAWQAvACIhtwBSAAbgAfwBUAAUAIgAUIFsA%2fQA%3d>.

Anders dan M. A. K. voorhoudt, staat zijn vaderschap over M. die is geboren tijdens het huwelijk, dan ook vast.



5. Blijft dan de vraag of M. A. K. – naar Marokkaans recht – zijn niet-vaderschap over M. bewijst.

Artikel 153 van het Marokkaans Familiewetboek bepaalt dat de echtgenoot zijn vaderschap kan betwisten door de ‘liâane’ (soort afwijzende eed van de echtgenoot) of door een deskundigenonderzoek. Dit laatste bewijsmiddel is slechts mogelijk als de echtgenoot sluitende bewijzen aanbrengt van zijn bewering van niet-vaderschap én de rechtbank het deskundigenonderzoek heeft bevolen.

Ter zake blijkt uit de stukken van de moeder dat zij en M. A. K. op verschillende adressen zijn ingeschreven sedert 20 januari 2009. Verder staat het vast dat M. is geboren op [...], hetzij anderhalf jaar na 20 januari 2009. M. A. K. maakt zijn beweerd niet-vaderschap over M. dan ook aannemelijk, zodat hij kan worden toegelaten zijn vordering te bewijzen door een gerechtelijk deskundigenonderzoek.

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,

verklaart de vordering van M. A. K. ontvankelijk en reeds gegrond als volgt.

vooraleer nader te oordelen:

stelt aan als deskundige: Prof. Dr. Paul Coucke, Dienst medische genetica, Universitair Ziekenhuis Gent, K5 gelijkvloers te 9000 Gent, De Pintelaan 185, met opdracht overeenkomstig de artikelen 962 e.v. Ger.W. advies te verlenen over de vraag of M. A. K., geboren te [...] (Marokko) op [...] de vader is, kan zijn of niet kan zijn van M. K., 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 raadsliden, 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 M. A. K. ter griffie dient te worden geconsigneerd door overschrijving op het rekeningnummer 679-2008469-84 van de burgerlijke griffie van deze rechtbank met vermelding van (1) de namen van partijen en (2) het AR nummer 11/2878/A, wordt bepaald op € 630,00 en dit voorschot kan worden vrijgegeven aan de deskundige
- de deskundige zal zelf de redelijke termijn bepalen waarbinnen 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 972bis §2 Ger.W. (“Indien alle partijen of hun raadsliden 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 naar de bijzondere rol van de 17^o familiekamer van deze rechtbank, zowel ten gronde als wat het toezicht op het deskundigenonderzoek betreft.

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

Aldus uitgesproken in de openbare terechtzitting van de 17^o familiekamer van de rechtbank van eerste aanleg Oost-Vlaanderen, afdeling Gent op zesentwintig maart tweeduizend vijftien.

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

