



Les règles de D.I.P. en matière de divorce

A.D.D.E., formation 14 décembre 2012

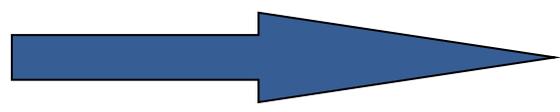
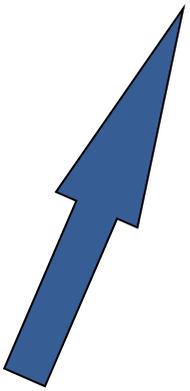
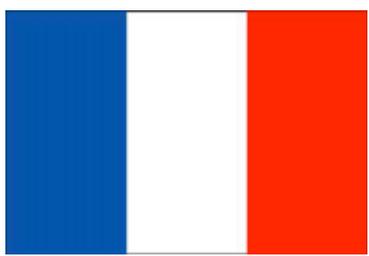
Caroline HENRICOT

Assistante à l'université catholique de Louvain



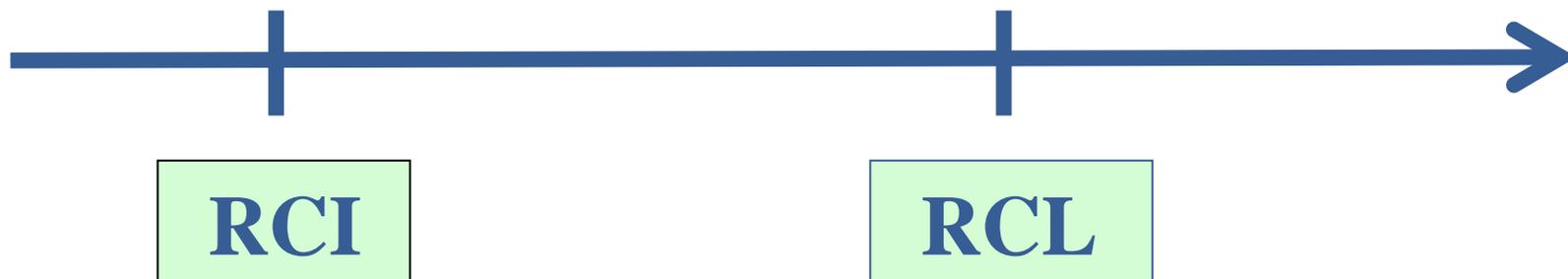
Centre Charles De Visscher pour le droit international et européen
www.uclouvain.be/cedie

Partons d'un cas pratique...



I. Demande en divorce

- I. La compétence des juridictions belges?
- II. Quel est le droit applicable?



A. Compétence ? Régl. Bruxelles II bis

I. Applicabilité

- **Source de droit international ?** Bxl IIbis
- applicabilité matérielle: **art. 1^{er}**
- applicabilité spatiale: **art. 6 et 7**
(CJUE *Lopez*, 29 novembre 2007)
- applicabilité temporelle:
= action intentée après le 1^{er} mars 2005 (**art. 64 et 72**)

II. Compétence

- **Art. 3:** choix du demandeur :
- Juridictions de l'EM de la résidence habituelle des époux
- Dernière résidence hab. si un deux y réside encore
-
- Résid. hab. du demandeur: 1 an
- ...

Applicabilité spatiale du règlement BxIII *bis*:

Art. 6/7

Art. 6:

Un époux qui:

- a) a sa **résidence habituelle** sur le territoire d'un Etat membre, ou
- b) Est **ressortissant d'un Etat membre** ou, dans le cas du Royaume-Uni et de l'Irlande, a son « domicile » sur le territoire de l'un de ces Etats-membres,

ne peut être **attrait** devant les juridictions d'un autre Etat membre qu'en vertu des **articles 3, 4 et 5**.

Art. 7, § 1:

Lorsque aucune juridiction d'un Etat membre n'est compétente en vertu des articles 3, 4 et 5, la compétence est, dans chaque Etat membre, réglée par la loi de cet Etat.

B. Droit applicable

= dépend date introduction action

Après 1.10.2004 mais
avant le 21.06.2012

Après 21.06.2012



Art. 55 Codip
(art. 127, §4)

Rome III

Règl. Rome III

- **Coopération renforcée**
- **14 Etats membres** participants :
Allemagne, Autriche, Belgique, Bulgarie, Espagne, France, Hongrie, Italie, Lettonie, Luxembourg, Malte, Portugal, Roumanie, Slovénie
- Impact: **force obligatoire**
= règl. n'a force obli. que pour les juges d'un des Etats membres participants
= **pas** force obligatoire pour le **juge anglais** par ex.

Règl. Rome III

I. Applicabilité

II. Droit applicable

- 
- Source de droit international ? Rome III
 - applicabilité matérielle: **art. 1^{er}**
 - applicabilité spatiale: **art. 4** :
UNIVERSEL
 - applicabilité temporelle:
= action intentée après le 21 juin 2012
(**art. 18**)
 - **Choix** par les parties : **Art. 5**
 - **Absence** de choix: **Art. 8**

1. Choix du droit applicable: art. 5 Rome III

1. Les époux peuvent **convenir** de **désigner** la loi applicable au divorce et à la séparation de corps, pour autant qu'il s'agisse de l'une des lois suivantes:
 - a) la loi de l'Etat de la **résidence habituelle des époux** au moment de la conclusion de la convention; ou
 - b) la loi de l'Etat de la **dernière résidence habituelle des époux, pour autant que l'un d'eux y réside encore** au moment de la conclusion de la convention; ou
 - c) la loi de l'Etat de la **nationalité de l'un des époux** au moment de la conclusion de la convention; ou
 - d) la **loi du for**.
2. ...
3.

1. Choix du droit applicable: art. 5 Rome III

➤ Art. 5, §2:

conclusion et modification de la convention **à tout moment**
mais au plus tard au moment de la saisine de la juridiction

➤ Art. 7: la convention doit être:

- écrite
- datée
- signée par les deux époux

2. Absence de choix du droit applicable: **art. 8**

A défaut de choix conformément à l'article 5, le divorce et la séparation de corps sont soumis à la loi de l'Etat:

- a) de la **résidence habituelle des époux** au moment de la saisine de la juridiction; ou, à défaut,
- b) de la **dernière résidence habituelle des époux**, pour autant que cette résidence n'ait pas pris fin plus d'un an avant la saisine de la juridiction et que l'un des époux réside encore dans cet Etat au moment de la saisine de la juridiction; ou à défaut,
- c) de la **nationalité des deux époux** au moment de la saisine de la juridiction; ou, à défaut,
- d) dont la **juridiction** est **saisie**.

Questions particulières

- Divorce entre personnes de même sexe ?
 - quid règlement **Rome III** ?
 - **en pratique**: vérifier la validité du mariage au regard de la RCL du juge belge = **art. 46 et 47 du Code DIP**
 - **si** mariage valide => droit applicable au **divorce** ?
 - **si** loi applicable n'accorde **pas** à l'un des époux une **égalité d'accès** au divorce, en raison de son appartenance à l'un ou l'autre sexe: application de la **loi du for** (art. 10)

- Deux dispositions relatives à **l'ordre public**
 - **Art. 10** : clause d'OP +
 - **Art. 12**: clause d'ordre public -

Si action introduite avant 21.06.2012:
art. 55 Codip

§ 2. Possibilité de **CHOISIR** droit applicable au divorce

§ 1. Droit applicable **A DEFAULT** de choix (échelle de rattachements)

§ 3. Droit désigné est **ECARTE** s'il ignore l'institution du divorce



DISPARITION de 55 Codip depuis **ROME III**

II. Obligation alimentaire

RCJ: source de droit international ? **BXL III** (= règlement aliments)

APPLICABILITE

COMPETENCE

- matériel : **art. 1** : obligations alimentaires découlant de relations de famille, de parenté, de mariage ou d'alliance: **OK**
- spatial : **règlement universel** **OK**
- temporel : action intentée après le **18.06.2011** (**art. 75 et 76**): **OK**

- **Art. 3** : dispo. générales
 - a) ...
 - b) juridiction du lieu où le **créancier** a sa **résidence habituelle**
 - c)...
- **Art. 4**: élection de for

II. Obligation alimentaire

RCL: source de droit international ? **BXL III** (= règlement aliments)

APPLICABILITE

- matériel : art. 1 : obligations alimentaires découlant de relations de famille, de parenté, de mariage ou d'alliance: OK
- spatial : règlement universel OK
- temporel : action intentée après le 18.06.2011 (art. 75 et 76): OK

Loi applicable

- Art. 15: renvoi au **Protocole de La Haye** du 23 novembre 2007
- => matériel : art. 1 : obligations alimentaires découlant de relations de famille, de filiation, de mariage ou d'alliance: OK
- spatial : art. 2: universel OK
- temporel : action intentée après le 18.06.2011 OK
- => art. 3= loi de l'Etat de la **résidence habituelle** du créancier

III. Reconnaissance d'un acte de dissolution du mariage



Comment réceptionner un acte de divorce marocain ?



Si **répudiation** = art. 57 Codip

Si **divorce judiciaire et égalitaire** = art. 22 Codip



Reconnaissance répudiations: art. 57 Codip

§ 1er. Un acte établi à l'étranger constatant la volonté du mari de dissoudre le mariage **sans que la femme ait disposé d'un droit égal** ne peut être reconnu en Belgique.

§ 2. Toutefois, un tel acte **peut être reconnu** en Belgique après vérification des **conditions cumulatives** suivantes :

1° l'acte a été homologué par une juridiction de l'Etat où il a été établi;

2° lors de l'homologation, aucun époux n'avait la **nationalité** d'un Etat dont le droit ne connaît pas cette forme de dissolution du mariage;

3° lors de l'homologation, aucun époux n'avait de **résidence habituelle** dans un Etat dont le droit ne connaît pas cette forme de dissolution du mariage;

4° la femme a **accepté** de manière certaine et sans contrainte la dissolution du mariage;

5° aucun motif de refus visé à l'article 25 ne s'oppose à la reconnaissance.

Reconnaissance jugements: art. 22 Codip

§ 1er. Une décision judiciaire étrangère **exécutoire** dans l'Etat où elle a été rendue est déclarée exécutoire en Belgique, en tout ou en partie, conformément à la **procédure** visée à **l'article 23**.

Une décision judiciaire étrangère est **reconnue** en Belgique, en tout ou en partie, **sans** qu'il faille recourir à la **procédure** visée à l'article 23.

Si la reconnaissance est invoquée de façon incidente devant une juridiction belge, celle-ci est compétente pour en connaître.

La décision ne peut être reconnue ou déclarée exécutoire que si elle ne contrevient pas aux **conditions de l'article 25**.

[...]

Identifiez le mode de dissolution du mariage

➤ Polyvalence des modes de dissolution du mariage au Maroc

1. Le divorce pour discorde : *chiqaq*

2. Le divorce par consentement mutuel : *Attalaq Al-Ittifaki*

3. Le divorce moyennant compensation : *khôl*

4. Le « divorce sous contrôle judiciaire »: *talaq*

1. Divorce pour discorde (*chiqaq*): Art. 94 à 97 du Code marocain de la famille

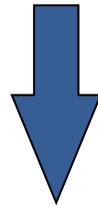
❖ **Article 94**: « Lorsque les deux époux ou l'un d'eux, demandent au tribunal de régler un différend les opposant et qui risquerait d'aboutir à leur **discorde**, il incombe au tribunal d'entreprendre toutes tentatives en vue de leur **conciliation**, conformément aux dispositions de l'article 82 ci-dessus ».

❖ **Article 97**: « En cas d'**impossibilité de conciliation** et lorsque la discorde persiste, le tribunal en dresse procès-verbal, prononce le divorce et statue sur les **droits dus**, conformément aux articles 83, 84 et 85 ci-dessus. A cet effet, le tribunal tient compte de la **responsabilité** de chacun des époux dans les causes du divorce, pour évaluer la **réparation du préjudice** subi par l'époux lésé ».

CHIQAQ

=

divorce judiciaire et
égalitaire



= art. 22 Codip

2. Divorce par consentement mutuel (*Attalaq Al-Ittifaki*): **Art. 114** du Code marocain de la famille

« Les deux époux peuvent se mettre d'**accord** sur le principe de mettre fin à leur union conjugale, **soit sans conditions, soit avec conditions**, sous réserve que celles-ci ne soient pas incompatibles avec les dispositions du présent Code et ne portent pas préjudice aux intérêts des enfants. En cas d'accord, la demande de divorce est présentée au tribunal par les deux conjoints ou l'un d'eux, assortie d'un **document établissant ledit accord** aux fins d'obtenir l'**autorisation** de l'instrumenter.

Le tribunal tente de **concilier** les deux époux autant que possible et si la conciliation s'avère impossible, il **autorise** que soit pris acte du divorce et qu'il soit instrumenté ».

DIVORCE PAR CONSENTEMENT MUTUEL



= solution **au cas par cas**:
analyser l'acte
d'accord(sous quelles
conditions le DCM a-t-il
été accordé ?)

3. Divorce par compensation (*Khôl*): Art. 115 à 120 du Code marocain de la famille

❖ Article 115: « Les deux époux peuvent convenir de divorcer par **Khol'**, conformément aux dispositions de **l'article 114** ci-dessus.».

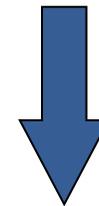
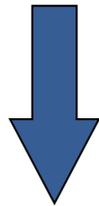
❖ Article 117: « L'épouse a **droit à restitution** de la compensation si elle établit que son divorce par Khol' est le résultat d'une **contrainte** ou si elle a subi un **préjudice** qui lui a été porté par son époux. Dans tous les cas, le divorce est acquis ».

KHOL



Si pas contrainte

Si contrainte



22 Codip

**57 Codip
(position trav. Prépa)**

4. Divorce sous contrôle judiciaire (*Talaq*): Art. 115 à 120 du Code marocain de la famille

❖ **Article 78:** « Le divorce sous contrôle judiciaire est la dissolution du pacte de mariage requise par l'époux ou par l'épouse, selon des conditions propres à chacun d'eux, sous le contrôle de la justice et conformément aux dispositions du présent Code.

❖ Absence de controverse: **répudiation = art. 57 Codip**

Conclusion

- **Quoi de neuf ?**
- Pour le **divorce**: règlement **Rome III** pour toute action introduite APRES le 21 juin 2012
- Pour les **aliments**: règlement **Bruxelles III** pour toute action introduite APRES le 18 juin 2011
- Reconnaissance **actes marocains** ?
- divorce ou répudiation ? **Analyse au cas par cas**