

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1997-1998

11 MAART 1998

**Wetsontwerp tot wijziging van de wet
van 20 juli 1971 op de begraafplaatsen
en de lijkbezorging**

Evocatieprocedure

ADVIES**AAN DE COMMISSIE VOOR DE
BINNENLANDSE EN DE ADMINISTRatieve
AANGELEGENHEDEN**

VERSLAG**NAMENS DE COMMISSIE
VOOR DE JUSTITIE
UITGEBRACHT
DOOR DE HEER **GORIS****

I. INLEIDING

Bij brief van 20 februari 1998 heeft de voorzitter van de Senaat met toepassing van artikel 24 van het

Aan de werkzaamheden van de Commissie hebben deelgenomen:

1. Vaste leden: de heer Lallemand, voorzitter; de heren Bourgeois, Coveliers, mevrouw Delcourt-Pêtre, de heren Desmedt, Erdman, Foret, Hotyat, Raes, Vandenberghe en Goris, rapporteur.
2. Plaatsvervanger: mevrouw Merchiers.

Zie:

Gedr. St. van de Senaat:

1-848 - 1997/1998:

- Nr. 1: Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers.
Nrs. 2 tot 4: Amendementen.

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1997-1998

11 MARS 1998

**Projet de loi modifiant la loi du 20 juillet
1971 sur les funérailles et sépultures**

Procédure d'évocation

AVIS**À LA COMMISSION
DE L'INTÉRIEUR ET DES AFFAIRES
ADMINISTRATIVES**

RAPPORT**FAIT AU NOM
DE LA COMMISSION
DE LA JUSTICE
PAR M. **GORIS****

I. INTRODUCTION

En application de l'article 24 du règlement du Sénat, le président du Sénat a demandé, par une lettre

Ont participé aux travaux de la commission:

1. Membres effectifs: M. Lallemand, président; MM. Bourgeois, Coveliers, Mme Delcourt-Pêtre, MM. Desmedt, Erdman, Foret, Hotyat, Raes, Vandenberghe et Goris, rapporteur.
2. Membre suppléant: Mme Merchiers.

Voir:

Documents du Sénat:

1-848 - 1997/1998:

- N° 1: Projet transmis par la Chambre des représentants.
N°s 2 à 4: Amendements.

Reglement van de Senaat aan de commissie voor de Justitie gevraagd de commissie voor de Binnenlandse en de Administratieve Aangelegenheden uiterlijk tegen 15 maart 1998 van beredeneerd advies te dienen over de amendementen nrs. 5 tot 11, 14 en 16 tot 21 die de heer Caluwé op het voorliggende ontwerp heeft ingediend (Stukken Senaat, nrs. 1-848/2 en 4)(1).

Deze amendementen hebben tot doel de procedure in verband met de vaststelling van het overlijden en de opmaak van de desbetreffende akte te laten aansluiten op de bestaande praktijk. In tegenstelling tot de vigerende bepalingen van het Burgerlijk Wetboek die voorbijgestreefd zijn (artikelen 77 en volgende)(2), voorzien deze amendementen in de verplichting om ieder overlijden door een arts te laten vaststellen, ongeacht of het overlijden te wijten is aan een natuurlijke oorzaak dan wel gewelddadig of verdacht van aard was (cf. de door de amendementen nrs. 17 en 19 voorgestelde artikelen 76ter en 81 van het Burgerlijk Wetboek).

Tijdens de vergadering van 6 maart 1998 kwam de commissie tot het volgende advies.

II. ADVIES

1. Het verdient aanbeveling om de in de amendementen van de heer Caluwé voorgestelde regeling niet binnen het kader van dit wetsontwerp te bespreken, maar af te splitsen in een afzonderlijk wetsvoorstel.

Het ter tafel liggende ontwerp heeft, zoals het opschrift aangeeft, een specifieke doelstelling, met name de regeling van de teraardebestelling en de crematie, welke duidelijk te onderscheiden valt van de *ratio* die aan de amendementen van de heer Caluwé ten grondslag ligt(3).

De commissie acht het derhalve raadzaam dat de heer Caluwé zijn amendementen uitwerkt tot een volwaardig wetsvoorstel waarin naast de procedure

(1) Amendement nr. 4 van de heer Caluwé hoort ook bij deze reeks. Aan te stippen valt dat de amendementen nrs. 4, 5 en 8 vervangen zijn door de amendementen nrs. respectievelijk 14, 16 en 17 en 19.

(2) Cf. de verantwoording voor amendement nr. 4 van de heer Caluwé: « Voorliggend ontwerp van wet beperkt zich tot de regeling van de crematie. Het lijkt ons echter aangewezen de globale regeling van vaststelling, aangifte en controle van overlijden te regelen. De huidige Belgische regeling op dit punt vertoont immers een aantal leemten en gebreken » (Stuk Senaat, nr. 1-848/2, blz. 3).

(3) De minister van Binnenlandse Zaken heeft er in zijn uiteenzetting voor de Kamercommissie voor de Binnenlandse Zaken op gewezen dat « met de voorgestelde wijziging (dit is het wetsontwerp) de ganse problematiek nog niet helemaal is geregeld. Het Burgerlijk Wetboek dient eveneens te worden aangepast. Het verlof tot teraardebestelling en de procedure in geval van gewelddadige dood behoren evenwel tot de bevoegdheid van Justitie » (Verslag van de heer Van Gheluwe, Stuk Kamer, 1996-1997, nr. 1086/4, blz. 2).

datée du 20 février 1998, à la Commission de la Justice de remettre, pour le 15 mars 1998 au plus tard, à la Commission de l'Intérieur et des Affaires administratives, un avis motivé sur les amendements n° 5 à 11, 14 et 16 à 21 au projet de loi à l'examen (doc. Sénat, n° 1-848/2 et 4) qui ont été proposés par M. Caluwé(1).

Ces amendements visent à mettre la procédure relative au constat de décès et à l'élaboration de l'acte relatif à ce constat en conformité avec la pratique existante. Contrairement aux dispositions du Code civil, qui sont désuètes (article 77 et suivant)(2), ces amendements prévoient une obligation de faire constater tous les décès par un médecin, indépendamment de la question de savoir si la mort a été naturelle, violente ou suspecte (cf. article 76ter et 81 du Code civil proposés par les amendements n° 17 et 19).

Au cours de sa réunion du 6 mars 1998, la commission a émis l'avis suivant.

II. AVIS

1. Il serait judicieux que le débat sur le régime proposé dans les amendements de M. Caluwé ait lieu en dehors du cadre de la loi en projet, et que ledit régime fasse l'objet d'une proposition de loi distincte.

Comme l'indique son intitulé, le projet de loi à l'examen poursuit un objectif spécifique, à savoir celui de réglementer l'inhumation et la crémation. Il faut toutefois établir une nette distinction entre cet objectif et la *ratio* qui est à la base des amendements de M. Caluwé(3).

Par conséquent, la commission estime qu'il serait souhaitable que M. Caluwé développe ses amendements pour en faire une proposition de loi à part

(1) L'amendement n° 4 de M. Caluwé fait également partie de cette série. À souligner que les amendements n°s 4, 5 et 8 ont été remplacés respectivement par les amendements n°s 14, 16 et 17 et 19.

(2) Cf. la justification donnée à l'amendement n° 4 de M. Caluwé: « Le présent projet de loi ne règle que la crémation. Cependant, il nous semble opportun de régler globalement la constatation, la déclaration et le contrôle du décès. Notre réglementation actuelle en la matière présente en effet une série de lacunes et de déficiences » (doc. Sénat, n° 1-848/2, p. 3).

(3) Lors de l'exposé introductif qu'il a fait devant la Commission de l'Intérieur de la Chambre, le ministre de l'Intérieur a souligné que: « La modification proposée ne règle pas encore entièrement l'ensemble de la problématique. Le Code civil doit également être adapté. L'autorisation d'inhumation et la procédure en cas de mort violente relèvent cependant de la compétence de la Justice » (Rapport de M. Van Gheluwe, doc. Chambre, 1996-1997, n° 1086/4, p. 2).

inzake de vaststelling van het overlijden ook die inzake de aangifte van de geboorte zou kunnen worden behandeld.

Bij het onderzoek van dit wetsvoorstel kan dan worden nagegaan in welke mate de bestaande praktijk bevrediging schenkt en kan worden gelegaliseerd dan wel of er wetgevend innoverend moet worden opgetreden. Tevens kan men zich met betrekking tot de vaststelling van het overlijden beraden over de opportuniteit van de verplichte tussenkomst van een arts, alsook over de vraag welke arts het overlijden mag vaststellen, de huisarts, een gerechtsarts of een andere arts.

2. Het feit dat de commissie er de voorkeur aan geeft de in de inleiding opgesomde amendementen van de heer Caluwé uit het ontwerp te lichten, neemt niet weg dat sommige van zijn voorstellen ernstige reserves oproepen. Zonder aanspraak te maken op exhaustiviteit, worden er hierna drie van opgesomd.

3. Het door amendement nr. 16 voorgestelde artikel 76bis van het Burgerlijk Wetboek bepaalt dat « *na ieder overlijden een verklaring van overlijden dient te worden opgemaakt door een arts. Tussen de arts en de overledene mag er geen bloed- of aanverwantschap bestaan tot in de vierde graad. Al evenmin mag de arts met de overledene hebben samengewoond* » (Stuk Senaat, nr. 1-848/4).

a) Deze bepaling heeft onder meer tot doel gevallen van euthanasie op te sporen(1). De vraag rijst echter hoe de vaststelling van een dergelijk overlijden juist dient te gebeuren.

Het lijkt alleszins voorbarig om vooraleer de wetgever zich over de problematiek van de euthanasie heeft uitgesproken, bepalingen met betrekking tot de vaststelling, de aangifte en de controle van overlijden aan te nemen waarvan de draagwijdte op dit punt niet duidelijk is.

b) De voorwaarde dat de arts niet met de overledene mag hebben samengewoond, behoeft verduidelijking. Welke relatie wordt hier juist geïmagineerd?

4. Met betrekking tot amendement nr. 17 houdende invoeging van een artikel 76ter in het Burgerlijk Wetboek lokt vooral de tweede paragraaf van de voorgestelde bepaling negatieve kritiek uit.

(1) In zijn verantwoording bij amendement nr. 4 verklaart de heer Caluwé *in fine* dat « *om de vrijwilligheid van het verzoek om euthanasie te waarborgen, de wetgever in harde garanties moet voorzien opdat ongewenste levensbeëindiging niet onopgemerkt zal blijven* » (Stuk Senaat, nr. 1-848/2, blz. 5).

entière, loi dans laquelle l'on pourrait régler la procédure à suivre pour ce qui est du constat du décès, et la procédure applicable, pour ce qui est de la déclaration de naissance.

Au cours de l'examen de cette proposition de loi, l'on pourra alors déterminer dans quelle mesure les pratiques existantes donnent satisfaction, si on peut les légaliser ou si l'on doit, au contraire, élaborer un nouveau régime légal. À propos du constat de décès, l'on pourra également s'interroger sur l'opportunité d'une intervention obligatoire du médecin, ainsi que sur le point de savoir quel médecin peut constater le décès: le médecin de famille, un médecin judiciaire ou un autre médecin.

2. La commission préfère que l'on retire les amendements de M. Caluwé au projet de loi, qui sont cités dans l'introduction. Ces amendements n'en contiennent pas moins de soulever certaines réserves graves. Nous en avons épinglé trois, mais cette liste n'est pas exhaustive.

3. L'article 76bis du Code civil proposé par l'amendement n° 16 dispose que « *après chaque décès, une déclaration de décès sera établie par un médecin. Il ne pourra y avoir entre le médecin et le défunt aucun lien de parenté ou d'alliance jusqu'au quatrième degré. Le médecin ne pourra pas non plus avoir cohabité avec le défunt* » (doc. Sénat, n° 1-848/4).

a) Cette disposition vise notamment à ce que l'on puisse déceler les cas d'euthanasie(1). L'on peut cependant s'interroger sur la manière dont le décès doit être constaté.

En tout cas, il est prématuré semble-t-il d'adopter, avant même que le législateur se soit prononcé sur le problème de l'euthanasie, des dispositions relatives au constat de décès, à la déclaration de décès et au contrôle relatif à celui-ci, dispositions dont on n'aurait pas mesuré clairement la portée, face à ce problème.

b) Il y a lieu de mieux définir la condition selon laquelle le médecin ne peut pas avoir cohabité avec la personne décédée. Quelle relation vise-t-on exactement?

4. L'article 76ter du Code civil, tel qu'il est proposé dans l'amendement n° 17 et, en particulier, le paragraphe 2 de cet article proposé, soulève des critiques.

(1) Dans la justification de son amendement n° 4, M. Caluwé déclare *in fine* que, « *pour s'assurer que cette demande a été formulée volontairement, le législateur doit prévoir de solides garanties afin qu'un abrègement de la vie non souhaitée ne passe pas inaperçu* » (doc. Sénat, n° 1-848/2, p. 5).

Deze bepaling luidt als volgt:

« § 2. Artsen, erkende specialisten in de gerechtelijke geneeskunde en verbonden aan een erkend instituut voor forensische geneeskunde, oefenen steekproefsgewijze, overeenkomstig door de Koning nader te bepalen regels, toezicht uit op de waarachtigheid van de verklaring van overlijden ten gevolge van een natuurlijke oorzaak. Zij kunnen daartoe overgaan tot uitwendig en inwendig onderzoek van het lijk ».

a) Verschillende leden zijn van oordeel dat deze bepaling de plichtenleer van de artsen in vraag stelt. Bovendien stuit de procedure waarbij steekproefsgewijs toezicht wordt uitgeoefend op de waarachtigheid van de verklaring van overlijden ten gevolge van een natuurlijke oorzaak, op verzet omdat ze twijfels en vermoedens dreigt uit te lokken omtrent overlijdens die geen aanleiding hoeven te geven tot enige achterdocht.

Dit schaadt de geloofwaardigheid van het medisch beroep.

b) Bovendien dwingt de federale wetgever met deze bepaling de gemeenschappen ertoe maatregelen te nemen met het oog op de erkenning van zowel specialisten in de gerechtelijke geneeskunde als van instituten voor forensische geneeskunde.

Moet hieromtrent geen voorafgaand overleg met de gemeenschappen worden gevoerd?

5. Het door amendement nr. 19 voorgestelde artikel 81 van het Burgerlijk Wetboek roept eveneens vragen op. De voorgestelde tekst luidt als volgt:

« § 1. Indien de arts die het overlijden heeft vastgesteld, er niet van overtuigd is dat het overlijden het gevolg is van een natuurlijke doodsoorzaak, mag hij geen verklaring van overlijden opstellen. De arts dient het overlijden onverwijld te melden aan de ambtenaar van de burgerlijke stand.

§ 2. De ambtenaar van de burgerlijke stand die bewijs krijgt van het ongewoon overlijden zoals bedoeld in § 1 dient dit op zijn beurt onverwijld te melden aan de procureur des Konings. De procureur des Konings gaat in ieder geval over tot de aanduiding van een arts, verbonden aan en onder toezicht van een erkend instituut voor gerechtelijke geneeskunde. Het is deze arts die in deze gevallen de aangifte van overlijden opstelt. De teraardebestelling kan slechts geschieden mits toestemming van de procureur des Konings.

§ 3. De Koning bepaalt de datum waarop § 2 van dit artikel in werking treedt. »

a) Met betrekking tot de meldingsplicht in geval van verdacht overlijden is de commissie van oordeel dat de arts, die op dat ogenblik een openbare functie vervult, zowel de procureur des Konings dient te verwittigen krachtens artikel 29, eventueel artikel 30,

La disposition en question est la suivante :

« § 2. Les médecins spécialistes agréés en médecine légale et attachés à un institut médico-légal reconnu exerceront par sondage, conformément aux modalités à préciser par le Roi, un contrôle sur la véracité de la déclaration de décès résultant d'une cause naturelle. À cet effet, ils pourront procéder à une expertise externe et interne du corps. »

a) Plusieurs membres estiment que cette disposition remet la déontologie des médecins en question. En outre, la procédure de contrôle par sondage de la véracité des déclarations de décès attribués à des causes naturelles soulève des objections parce qu'elle risque de créer des doutes et des soupçons à propos de décès qui ne justifient d'aucune suspicion particulière.

Cette procédure nuirait à la crédibilité de la profession médicale.

b) En outre, si l'on adoptait la disposition en question, le législateur fédéral contraindrait les communautés à prendre des mesures en vue de la reconnaissance tant de spécialistes en médecine légale que d'instituts de médecine légale.

Ne devrait-on pas organiser préalablement une concertation avec les communautés à ce sujet?

5. L'article 81 du Code civil, tel qu'il est proposé par l'amendement n° 19, soulève lui aussi des questions. Le texte proposé est le suivant:

« § 1^{er}. Si le médecin qui a constaté le décès n'est pas convaincu que celui-ci résulte d'une cause naturelle, il ne pourra pas établir de déclaration de décès. Le médecin devra notifier le décès sans délai à l'officier de l'état civil.

§ 2. L'officier de l'état civil qui aura la preuve du décès anormal au sens du § 1^{er} devra, à son tour, le notifier sans délai au procureur du Roi. Celui-ci procédera en tout cas à la désignation d'un médecin, attaché à un institut médico-légal reconnu et placé sous le contrôle de ce dernier. C'est ce médecin qui, dans ces cas, établira la déclaration de décès. L'inhumation ne pourra avoir lieu qu'avec l'assentiment du procureur du Roi.

§ 3. Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur du § 2 du présent article. »

a) Pour ce qui est de l'obligation de déclaration en cas de décès suspect, la commission est d'avis que le médecin qui exerce une fonction publique, au moment du constat, est tenu d'avertir le procureur du Roi, conformément à l'article 29 et, éventuellement, à

van het Wetboek van Strafvordering, als de ambtenaar van de burgerlijke stand. Aldus wordt voorkomen dat deze laatste toestemming zou geven tot de begrafenis of de crematie omdat hij onwetend zou zijn van het verdacht karakter van een overlijden.

b) De samenhang tussen de voorgestelde artikelen 76ter, § 1, en 81, § 1, laat te wensen over. *In se* is artikel 81, § 1, de logische consequentie van artikel 76ter, § 1. Deze bepaling hoeft derhalve niet expliciet in het Burgerlijk Wetboek te worden opgenomen.

6. Dit advies behandelt natuurlijk niet uitputtend alle bemerkingen of bezwaren die met betrekking tot de amendementen van de heer Caluwé in de Commissie voor de Binnenlandse en de Administratieve Aangelegenheden kunnen worden geformuleerd.

III. STEMMING

Alvorens tot de stemming over te gaan, wordt nogmaals beklemtoond dat het niet gepast lijkt om binnen het bestek van dit ontwerp, dat een beperkte draagwijdte heeft, een hervorming door te voeren die verregaande gevolgen heeft voor de ambtenaren van de burgerlijke stand.

Het spreekt voor zich dat dit standpunt geen afbreuk doet aan de specifieke bedenkingen die werden gemaakt omtrent enkele van de door de heer Caluwé ingediende amendementen.

Het bovenstaande advies wordt aangenomen met 8 stemmen, bij 1 onthouding.

Dit verslag werd op 11 maart 1998 goedgekeurd bij eenparigheid van de 9 aanwezige leden.

De rapporteur,
Stef GORIS.

De voorzitter,
Roger LALLEMAND.

l'article 30 du Code de procédure pénale, et l'officier de l'état civil. L'on évite ainsi que l'officier de l'état civil puisse donner une autorisation d'inhumer ou de procéder à une crémation parce qu'il serait dans l'ignorance du caractère suspect d'un décès.

b) La conformité entre les articles 76ter, § 1^{er}, et 81, § 1^{er}, laisse à désirer. *In se*, l'article 81, § 1^{er}, découle logiquement de l'article 76ter, § 1^{er}. Il n'est donc pas nécessaire de reprendre explicitement cette disposition dans le Code civil.

6. Le présent avis n'épuise évidemment pas toutes les remarques ou objections qui pourraient être formulées à l'égard des amendements de M. Caluwé en Commission de l'Intérieur et des Affaires administratives.

III. VOTE

Avant de passer au vote, l'on souligne une fois de plus qu'il semble inopportun dans le cadre du projet de loi à l'examen, qui a une portée limitée, de procéder à une réforme qui aurait des conséquences importantes pour les officiers de l'état civil.

Il va de soi que le point de vue adopté par la commission n'enlève rien aux réserves spécifiques qui ont été émises au sujet de certains amendements de M. Caluwé.

L'avis est adopté par 8 voix et 1 abstention.

Le rapport a été adopté le 11 mars 1998 à l'unanimité des 9 membres présents.

Le rapporteur,
Stef GORIS.

Le président,
Roger LALLEMAND.