

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2010-2011

17 MARS 2011

Proposition de loi supprimant le titre d'avocat près la Cour de cassation

(Déposée par M. Bert Anciaux)

DÉVELOPPEMENTS

La présente proposition de loi vise à supprimer le monopole attribué aux avocats près la Cour de cassation. À l'exception des avocats stagiaires, tous les avocats inscrits au tableau de l'Ordre des Barreaux francophones et germanophone et de l'*Orde van Vlaamse Balies* pourront désormais postuler devant la Cour de cassation.

Les raisons de cette mesure sont les suivantes :

— Le statut spécial des avocats près la Cour de cassation a pour effet de limiter le nombre d'avocats disponibles, ce qui crée des inégalités en ce qui concerne l'accès à cette juridiction. L'obligation de choisir un défenseur parmi un nombre d'avocats rigoureusement limité entraîne inévitablement une augmentation des frais de procédure et fait naître une inégalité inique entre les justiciables aisés et ceux qui le sont moins.

— Les parties au procès ne peuvent choisir librement leur avocat. Cela signifie que ce dernier se trouve dans une position de force par rapport au plaignant. L'octroi d'un monopole à un groupe déterminé d'avocats leur confère un prestige de professionnels de haut niveau et augmente ainsi la distance entre l'avocat et le justiciable. Cela corrobore la thèse selon laquelle ces avocats se sentiront moins obligés de rendre des comptes à leurs clients.

— Le système des avocats près la Cour de cassation implique que pour engager une procédure devant cette juridiction, le demandeur devra presque toujours faire appel à un avocat qu'il ne connaît pas, ce qui aura pour effet de creuser le fossé entre le justiciable et le monde judiciaire et d'affaiblir le lien de

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2010-2011

17 MAART 2011

Wetsvoorstel tot afschaffing van de advocaten bij het Hof van Cassatie

(Ingediend door de heer Bert Anciaux)

TOELICHTING

Dit wetsvoorstel beoogt de afschaffing van het monopolie voor de advocaten bij het Hof van Cassatie. Uitgezonderd de advocaat-stagiairs kunnen alle advocaten die zijn ingeschreven op de tabel van de Orde van Vlaamse Balies of de *Orde des Barreaux francophones et germanophone* voortaan optreden voor het Hof van Cassatie.

Volgende redenen verantwoorden deze maatregel.

— Het bijzonder statuut voor advocaten bij het Hof van Cassatie leidt naar een beperkt aantal beschikbare advocaten. Deze beperking veroorzaakt een belemmering voor de gelijke toegang tot het Hof van Cassatie. De verplichting te kiezen uit een strak gelimiteerd aantal advocaten leidt automatisch naar hogere proceskosten. Daardoor ontstaat er een onbillijke ongelijkheid tussen de welstellende en minder welstellende rechtzoekende.

— De procespartijen beschikken niet over een vrije keuze van advocaat. Dit brengt de rechtzoekende in een zwakkere situatie ten aanzien van hun advocaat. Een monopoliesituatie voor een bepaalde groep advocaten impliceert een aureool van hoge professionaliteit en leidt naar een grotere afstand tussen advocaat en rechtzoekende. Dit ondersteunt de hypothese dat zij een minder verregaande verantwoording moeten afleggen aan hun cliënten.

— Het systeem van de advocaten bij het Hof van Cassatie betekent dat de rechtzoekende voor de procedure in Cassatie bijna steeds een beroep moeten doen op een advocaat die voor hen een onbekende is. Dit versterkt de kloof tussen de rechtsonderhorigen en de gerechtelijke wereld, verkleint de vertrouwensband

confiance que le demandeur avait sans doute tissé avec son avocat dans la procédure de fond ou qu'il aurait pu tisser avec un avocat choisi librement.

— Aujourd'hui encore, la nomination des avocats près la Cour de cassation par le ministre de la justice, après avis non contraignant de la commission d'avis, revêt une dimension politique. Or une telle politisation de la désignation de l'avocat d'un justiciable ne semble plus défendable.

— Le système des avocats exclusivement habilités à plaider devant la Cour de cassation a aujourd'hui perdu toute pertinence. L'on considérait que la procédure et la défense devant cette juridiction requéraient une spécialisation particulière et qu'il fallait donc faire appel à des avocats « hautement qualifiés ». Force est de constater aujourd'hui que tous les aspects et toutes les branches du droit présentent un degré particulièrement élevé de spécialisation et que si l'on suit l'ancien raisonnement, toutes les branches du droit et de la procédure peuvent imposer aux avocats (et aux juges) des spécialisations particulières. Un tel raisonnement ne justifie pas de prévoir une catégorie spécifique d'avocats seuls habilités à postuler devant la Cour de cassation.

— Considérant le raisonnement appliqué jusqu'à présent dans la législation, force est de conclure que le législateur partait du principe que seul un nombre limité d'avocats seraient en mesure de défendre correctement les intérêts du demandeur en cassation. Il n'est cependant plus raisonnable de défendre une telle argumentation. En effet, la complexification des études de droit, l'encadrement renforcé des avocats stagiaires et enfin la formation permanente imposée aux avocats inscrits au barreau contribuent à l'émergence d'une plus grande expertise. Le constat qui s'impose aujourd'hui est que lorsqu'un avocat a été admis au sein de l'Ordre des avocats à la Cour de cassation, il n'est plus soumis à aucune vérification de ses compétences ou de ses qualités.

*
* *

die de rechtzoekende wel opbouwde met de advocaat bij de bodemprocedure of met een andere advocaat die hij vrij kan kiezen.

— De benoeming tot advocaat bij het Hof van Cassatie blijft vandaag nog steeds een politieke benoeming door de minister van Justitie, na een niet-bindend advies van een adviescommissie. Deze vorm van politieke benoeming voor de advocaat van een rechtzoekende lijkt toch niet langer verdedigbaar.

— Het systeem van afzonderlijke advocaten bij het Hof van Cassatie heeft vandaag geen relevantie meer. Men ging ervan uit dat de procesvoering en de verdediging binnen de rechtspleging voor het Hof van Cassatie een afzonderlijke specialisatie en daardoor « hooggekwalificeerde » advocaten vergen. Vandaag moeten we vaststellen dat alle aspecten en onderdelen van het recht een bijzonder hoge graad van specialisatie vertonen en dat men volgens de oude redenering voor alle verschillende onderdelen van het recht en de rechtspleging specifieke vormen van specialisaties kan eisen van de advocaten (en van de rechters). Deze redenering rechtvaardigt geen afzonderlijke categorie advocaten voor de rechtspleging voor het Hof van Cassatie alleen.

— Uit de tot op heden gehanteerde redenering binnen de wetgeving moeten we besluiten dat de wetgever ervan uitging dat slechts een beperkt aantal advocaten bij machte zou zijn op een degelijke wijze de belangen van de rechtzoekende te verdedigen. Dit kan men redelijkerwijze niet meer gestand doen. Immers de zwaardere rechtenstudies, de meer grondige begeleiding van de advocaat-stagiairs en tot slot de permanent opgelegde vorming aan advocaten ingeschreven aan de balie, zorgen voor een grotere deskundigheid. Vast te stellen valt dat er vandaag, na de aanvaarding binnen de Orde van advocaten bij het Hof van Cassatie, ook geen verdere toetsing van de bekwaamheid of degelijkheid meer bestaat.

Bert ANCIAUX.

*
* *

PROPOSITION DE LOIArticle 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 77 de la Constitution.

Art. 2

L'intitulé de la deuxième partie, livre III, titre II, du Code judiciaire est remplacé par l'intitulé suivant :

« Titre II — Des avocats pouvant postuler devant la Cour de cassation ».

Art. 3

L'article 478 du même Code, modifié en dernier lieu par la loi du 27 décembre 2006, est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 478. Le droit de postuler et de conclure devant la Cour de cassation appartient exclusivement, en matière civile, à des avocats inscrits au tableau de l'Ordre des Barreaux francophones et germanophone ou de l'Orde van Vlaamse Balies, ainsi qu'à des personnes établies dans un des États membres de l'Union européenne et y habilitées, conformément aux dispositions du présent Code, à exercer la profession d'avocat depuis au moins trois ans. La disposition qui précède ne s'applique pas à la partie civile en matière pénale. »

Art. 4

Les articles 478bis à 487 du même Code sont abrogés.

Art. 5

Dans l'article 501, § 1^{er}, alinéa 3, première phrase, du même Code, annulé par l'arrêt de la Cour d'arbitrage du 28 janvier 2003 et réinséré par la loi du 22 décembre 2003, le membre de phrase qui commence par les mots « un avocat ... » et se termine par les mots « au sens des articles 17 et 18 » est remplacé par le membre de phrase « un avocat qui remplit les conditions prévues à l'article 478 ».

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 77 van de Grondwet.

Art. 2

Het opschrift van titel II van het tweede deel, boek III van het Gerechtelijk Wetboek wordt vervangen als volgt :

« Titel II — Advocaten die voor het Hof van Cassatie mogen optreden ».

Art. 3

Artikel 478 van hetzelfde Wetboek, laatst gewijzigd bij de wet van 27 december 2006, wordt vervangen als volgt :

« Art. 478. Voor het Hof van Cassatie kunnen in burgerlijke zaken alleen advocaten optreden en conclusies nemen die ingeschreven zijn op de tabel van de Orde van Vlaamse Balies of de *Ordre des Barreaux francophones et germanophone*, alsook de personen die in één van de lidstaten van de Europese Unie gevestigd zijn en volgens de bepalingen van dit wetboek sedert ten minste drie jaar gerechtigd zijn om het beroep van advocaat uit te oefenen. De voorgaande bepaling geldt niet voor de burgerlijke partij in strafzaken. »

Art. 4

De artikelen 478bis tot 487 van hetzelfde Wetboek worden opgeheven.

Art. 5

In artikel 501, § 1, derde lid, eerste zin, van hetzelfde Wetboek, vernietigd bij het arrest van het Arbitragehof van 28 januari 2003 en opnieuw ingevoegd bij de wet van 22 december 2003, wordt het zinsdeel dat aanvangt met de woorden « een advocaat ... » en eindigt met de woorden « ... in de zin van de artikelen 17 en 18 » vervangen door het zinsdeel « een advocaat die voldoet aan de voorwaarden gesteld in artikel 478 ».

Art. 6

Dans l'article 502, § 1^{er}, du même Code, annulé par l'arrêt de la Cour d'arbitrage du 28 janvier 2003 et réinséré par la loi du 22 décembre 2003, les modifications suivantes sont apportées :

1° à l'alinéa 1^{er}, dernière phrase, le membre de phrase « présidé par le précédent bâtonnier de l'Ordre des Avocats à la Cour de cassation ou par son prédécesseur, lorsqu'il est empêché. » est remplacé par le membre de phrase « présidé alternativement pour un délai d'un an par un membre délégué par l'Ordre des Barreaux francophones et germanophone et par l'*Orde van Vlaamse Balies*. »;

2° l'alinéa 2 est abrogé.

Art. 7

Dans l'article 503 du même Code, remplacé par la loi du 4 juillet 2001, les modifications suivantes sont apportées :

1° à l'alinéa 1^{er}, deuxième phrase, le membre de phrase « présidé par le bâtonnier de l'Ordre des Avocats à la Cour de cassation. » est remplacé par le membre de phrase « présidé alternativement pour un délai de deux ans par le bâtonnier de l'*Orde van Vlaamse Balies* et un membre de l'Ordre des Barreaux francophones et germanophone. »;

2° à l'alinéa 2, les mots « l'Ordre des Avocats à la Cour de cassation » sont remplacés par les mots « l'Ordre qui fournit le président ».

Art. 8

Dans l'article 504, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, première phrase, du même Code, remplacé par la loi du 4 juillet 2001, les mots « et l'Ordre des Avocats à la Cour de cassation » sont abrogés.

Art. 9

Dans l'article 507 du même Code, remplacé par la loi du 4 juillet 2001, le membre de phrase « , sous réserve d'une concertation avec l'Ordre des Avocats à la Cour de cassation et de l'accord de celui-ci concernant les modifications des règlements qui le concernent » est abrogé.

Art. 6

In artikel 502, § 1, van hetzelfde Wetboek, vernietigd bij het arrest van het Arbitragehof van 28 januari 2003 en opnieuw ingevoegd bij de wet van 22 december 2003, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° in het eerste lid, laatste zin, wordt het zinsdeel « voorgezeten door de pro-stafhouder van de Orde van advocaten bij het Hof van Cassatie of, zo die verhinderd is, door diens voorganger » vervangen door het zinsdeel « afwisselend voor een termijn van een jaar voorgezeten door een lid afgevaardigd door de Orde van Vlaamse Balies en de *Ordre des Barreaux francophones et germanophone*. »;

2° het tweede lid wordt opgeheven.

Art. 7

In artikel 503 van hetzelfde Wetboek, vervangen bij de wet van 4 juli 2001, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° in het eerste lid, tweede zin, wordt het zinsdeel « voorgezeten door de stafhouder van de Orde van advocaten bij het Hof van Cassatie. » vervangen door het zinsdeel « afwisselend voor een termijn van twee jaar voorgezeten door de stafhouder van de Orde van Vlaamse Balies en een lid van de *Ordre des Barreaux francophones et germanophone*. »;

2° in het tweede lid worden de woorden « de Orde van advocaten bij het Hof van Cassatie » vervangen door de woorden « de Orde die de voorzitter levert ».

Art. 8

In artikel 504, § 1, eerste lid, eerste zin, van hetzelfde Wetboek, vervangen bij de wet van 4 juli 2001, worden de woorden « en de Orde van Advocaten bij het Hof van Cassatie » opgeheven.

Art. 9

In artikel 507 van hetzelfde Wetboek, vervangen bij de wet van 4 juli 2001, wordt het zinsdeel « onverminderd overleg en instemming van de Orde der advocaten bij het Hof van Cassatie met betrekking tot het wijzigen van de reglementen die haar aanbelangen » opgeheven.

Art. 10

Dans l'article 909 du même Code, les mots « de l'avocat à la Cour de cassation » sont remplacés par les mots « d'un avocat remplissant les conditions prévues à l'article 478 ».

Art. 11

Dans l'article 1080 du même Code, les mots « par un avocat à la Cour de cassation » sont remplacés par les mots « par un avocat qui remplit les conditions prévues par l'article 478 ».

Art. 12

Dans l'article 443, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle, modifié par la loi du 10 juillet 1967, le membre de phrase « de trois avocats à la Cour de cassation ou de trois avocats à la cour d'appel ayant dix années d'inscription au tableau » est remplacé par le membre de phrase « de trois avocats inscrits depuis dix ans au moins au tableau de l'Ordre des Barreaux francophones et germanophone ou de l'Orde van Vlaamse Balies ».

Art. 13

L'article 45, § 1^{er}, de la loi du 15 juin 1935 concernant l'emploi des langues en matière judiciaire est abrogé.

Art. 14

La présente loi entre en vigueur au début de l'année judiciaire qui suit l'expiration d'un délai de deux ans prenant cours le lendemain de sa publication au *Moniteur belge*.

17 février 2011.

Art. 10

In artikel 909 van hetzelfde Wetboek, worden de woorden « door de advocaat bij het Hof van Cassatie » vervangen door de woorden « door een advocaat die voldoet aan de voorwaarden gesteld in artikel 478. »

Art. 11

In artikel 1080 van hetzelfde Wetboek worden de woorden « door een advocaat bij het Hof van Cassatie is ondertekend » vervangen door de woorden « ondertekend is door een advocaat die voldoet aan de voorwaarden gesteld in artikel 478 ».

Art. 12

In artikel 443, tweede lid, van het Wetboek van strafvordering, gewijzigd bij de wet van 10 juli 1967, wordt het zinsdeel « van drie advocaten bij het Hof van Cassatie of van drie advocaten bij het hof van beroep, die tien jaar ingeschreven zijn op de tabel » vervangen door het zinsdeel « van drie advocaten die ten minste sedert tien jaar op de tabel van de Orde van Vlaamse Balies of de « *Ordre des Barreaux francophones et germanophone* » zijn ingeschreven ».

Art. 13

Artikel 45, § 1, van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken wordt opgeheven.

Art. 14

Deze wet treedt in werking bij het begin van het gerechtelijk jaar na afloop van een termijn van twee jaar te rekenen van de dag volgend op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*.

17 februari 2011.

Bert ANCIAUX.