

HOF VAN BEROEP  
TE GENT

\*\*\*

11<sup>e</sup> kamer

\*\*\*

buitengewone  
terechtzitting  
van  
30 juni 2008

TUSSENARREST

(na tussenarrest  
d.d. 04.07.2007  
van de vakantiekamer)

(art. 19, 2<sup>o</sup> lid Ger.W. –  
voorlopige maatregelen –  
bijzondere rol)

EG

2007/RK/169

in de zaak van:

**WILLE-DEWAELE Phillip**, webdesigner,  
wonende Urb. Santa Clara, Buzon 519, E-03599 ALTEA LA VELLA -  
SPANJE,

appellant,  
niet verschijnende noch vertegenwoordigd zijnde;

tegen:

**POLLELIET Tamara**, manicure,  
wonende te 8020 OOSTKAMP, Gevaertsestraat 4,

geïntimeerde,  
hebbende als raadsman mr. LONGEVILLE Jackie, advocaat te 8020  
OOSTKAMP, Sint-Pietersplein 6e

werd op de openbare terechtzitting van 26 juni 2008, nadat voor zoveel  
als nodig de zaak werd hernomen voor deze kamer van het hof in haar  
huidige samenstelling, geïntimeerde gehoord in haar middelen en  
besluiten, waarna de debatten werden gesloten en:

- het openbaar ministerie, vertegenwoordigd door advocaat-generaal  
Vandenberghe Louis, mondeling advies uitbracht;
- geïntimeerde verklaarde af te zien van haar recht op repliek;

en waarna de zaak in beraad werd genomen.

De door geïntimeerde overgelegde overtuigingsstukken en het dossier van de rechtspleging, inzonderheid:

- het dossier van de rechtspleging van de rechtbank van eerste aanleg te Gent, waaronder de bestreden beschikking ex artikel 1280 Ger.W. d.d. 21 mei 2007 van de voorzitter van deze rechtbank;
- het verzoekschrift tot hoger beroep, neergelegd ter griffie van het hof op 13 juni 2007;
- het tussenarrest van de vakantiekamer van het hof d.d. 4 juli 2007;

werden ingezien.

## HET HOF WIJST VOLGEND ARREST.

### 1.

Middels het tussenarrest van de vakantiekamer van het hof d.d. 4 juli 2007, waarnaar korthedshalve wordt verwezen, werd als volgt werd gestatueerd:

*"Ontvangt het hoger beroep en het incidenteel beroep en er voorlopig over oordelend*

*Bevestigt de bestreden beschikking op het punt van de gezamenlijke uitoefening van het ouderlijke gezag.*

*Doet ze voor het overige teniet in de mate waarin ze werd aangevochten en opnieuw oordelend:*

*Zegt dat Amber verder gehuisvest zal zijn bij moeder en bij haar zal worden ingeschreven in het bevolkingsregister als hebbende haar hoofdverblijf.*

*Zegt dat Mylena verder gehuisvest zal zijn bij vader en bij hem zal worden ingeschreven in het bevolkingsregister als hebbende haar hoofdverblijf.*

*Stelt vast dat geen van beide ouders op heden enige vordering stelt nopens het secundair verblijf van de kinderen.*

*Stelt eveneens vast dat de vorderingen nopens de alimentatie niet in staat van wijzen zijn.*

*Verzoekt de Procureur-Generaal bij het Hof van Beroep van Gent om door het bevoegde justitiehuis én door de internationale sociale dienst een maatschappelijk onderzoek te laten uitvoeren en het verslag van die beide onderzoeken ter griffie neer te leggen.*

*Verzoekt partijen om de stukken te vertalen die worden overgelegd en in het Spaans of Catalaans zijn gesteld.*

*Verwijst de zaak naar bijzondere rol voor verdere behandeling.*

*Verzoekt partijen om, zo zij nog concluderen, hun laatste conclusie als syntheseconclusie aan te merken. Die conclusie zal alle vorige conclusies vervangen, ook die in eerste aanleg. Zij zal alle argumenten bevatten die partijen nog aanhouden. Op die wijze zal het hof zich kunnen beperken tot het lezen en beantwoorden van die syntheseconclusie. Dit zal de rechtsgang bespoedigen.*

*Houdt de uitspraak over de kosten aan."*

In haar conclusie neergelegd ter griffie op 3 maart 2008 laat geïntimeerde o.m. gelden dat:

- appellant de dochter van partijen Milena op 2 februari 2008 terug bracht naar België om bij haar te verblijven;
- Milena sinds die datum deel uitmaakt van het gezin van haar zelf en haar nieuwe partner en ook op haar adres werd ingeschreven in het bevolkingsregister;
- Milena thans lagere school loopt te Oostkamp, wat zeer goed verloopt.

Aldus vordert zij middels deze conclusie dat het hof:

- het hoofdberoep afwijst als ongegrond;
- haar incidenteel hoger beroep ontvankelijk en gegrond verklaart en zegt voor recht dat:
  - haar de exclusieve uitoefening van het ouderlijk gezag over de persoon en de goederen van beide minderjarige kinderen van partijen wordt toegekend en dat deze kinderen gewoonlijk bij haar mogen verblijven en op haar adres worden ingeschreven in het bevolkingsregister als hebbende hun hoofdverblijfplaats;
  - appellant wordt veroordeeld om haar met ingang van 1 juli 2007 te betalen een bijdrage in de kosten van huisvesting, onderhoud en opvoeding van beide minderjarige kinderen ten bedrage van 200,00 euro per maand en per kind, geïndexeerd, boven de kinderbijslag die aan de moeder toekomt, en dat bij gebrek van de vader hieraan vrijwillig te voldoen zij gemachtigd wordt deze onderhoudsbijdrage te innen op alle inkomsten van welke aard ook van appellant, op zijn kosten.

Bij brief d.d. 3 april 2008 van de raadsman van geïntimeerde, neergelegd ter griffie op 4 april 2008, werd evenwel verzocht om bij hoogdringendheid de zaak onder toepassing van artikel 19 lid 2 Ger.W. te fixeren om de toestand van partijen minstens voorlopig te regelen, gezien appellant via internet- en gsm-verkeer er mee dreigt de dochter Milena opnieuw bij geïntimeerde te komen halen.

Geïntimeerde werd bij gerechtsbrief d.d. 29 mei 2008 en appellant bij aangetekende brief d.d. 29 mei 2008 opgeroepen om te verschijnen op de zitting van 26 juni 2008.

Op deze zitting verscheen appellant niet, noch was hij vertegenwoordigd en werd lastens hem verstek gevorderd door geïntimeerde.

## 2.

Voorafgaand aan de beoordeling van het verzoek ex artikel 19 lid 2 Ger.W. wenst het hof te benadrukken dat het vooralsnog het in uitvoering van het tussenarrest opgesteld:

- rapport sociale studie van de justitieassistent van het Justitiehuis Brugge, neergelegd ter griffie op 9 april 2008;
- verslag van het maatschappelijk onderzoek opgesteld in Spanje, neergelegd ter griffie op 22 april 2008;

buiten beschouwing laat.

## 3.

Zoals gesteld werd appellant bij aangetekend schrijven d.d. 29 mei 2008, gericht aan het door hem in onderhavige procedure opgegeven adres in Spanje, kennis gegeven van de fixatie ex artikel 19 lid 2 Ger.W..

Artikel 14 van de Verordening (EG), nr. 1348/2000 van de Raad van de Europese Unie van 29 mei 2000 inzake de betekening en de kennisgeving in de lidstaten van gerechtelijke en buitengerechtelijke stukken in burgerlijke of handelszaken (hierna genoemd EG-Verordening nr. 1348/2000) bepaalt:

*"1. Elke lidstaat is bevoegd de betekening of kennisgeving van gerechtelijke stukken aan zich in een andere lidstaat bevindende personen rechtstreeks per post te doen verrichten.*

*2. Elke lidstaat kan, overeenkomstig artikel 23, lid 1, bepalen onder welke voorwaarden hij de betekening of kennisgeving van gerechtelijke stukken per post aanvaardt."*

Uit de mededelingen van de lidstaten overeenkomstig artikel 23 van de EG-Verordening nr. 1348/2000 (P.B., C.151/5, 22 mei 2001) blijkt dat Spanje de betekening en kennisgevingen door de officiële postdienst met ontvangstbewijs aanvaardt.

Artikel 19 lid 1. EG-Verordening nr. 1348/2000 bepaalt:

*"Wanneer een stuk dat het geding inleidt of een daarmee gelijk te stellen stuk overeenkomstig de bepalingen van deze verordening ter betekening of kennisgeving naar een andere lidstaat moest worden*

*gezonden en de verweerder niet is verschenen, houdt de rechter de beslissing aan totdat gebleken is dat:*

- a) hetzij van het stuk betekening of kennisgeving is gedaan met inachtneming van de in de wetgeving van de aangezochte lidstaat voorgeschreven vormen voor de betekening of de kennisgeving van stukken die in dat land zijn opgemaakt en voor zich op het grondgebied van dat land bevindende personen bestemd zijn;*
- b) hetzij het stuk aan de verweerder in persoon of aan zijn woonplaats is afgegeven op een andere in deze verordening geregelde wijze;*

*en dat de betekening of kennisgeving, respectievelijk de afgifte zo tijdig is geschied dat de verweerder gelegenheid heeft gehad verweer te voeren."*

Er ligt tot op heden evenwel geen bewijs van ontvangst door de appelland van de kennisgeving middels aangetekend schrijven d.d. 29 mei 2008 voor.

Krachtens artikel 19 lid 3 EG-Verordening nr. 1348/2000 belet het bepaalde in lid 1 en lid 2 (dit laatste in onderhavig geval niet van toepassing zijnde) evenwel niet dat de rechter in spoedeisende gevallen voorlopige of bewarende maatregelen kan nemen.

In die omstandigheden kan, nu artikel 19 lid 2 Ger.W. een voorlopige regeling van de toestand van partijen beoogt, verstek worden verleend lastens appelland.

#### **4.**

Krachtens artikel 19 lid 2 Ger.W. kan de rechter, in casu het hof, in elke stand van de rechtspleging een voorafgaande maatregel bevelen om de vordering te onderzoeken of een tussengeschild te regelen dat betrekking heeft op een dergelijke maatregel, dan wel de toestand van de partijen voorlopig te regelen.

Geïntimeerde vordert een dergelijke voorafgaande maatregel om de toestand van partijen voorlopig te regelen.

Uit de door geïntimeerde voorgelegde stukken en de door haar ter terechtzitting verstrekte uitleg blijkt dat:

- Milena door appelland naar België werd gebracht bij geïntimeerde op 2 februari 2008 en partijen op deze datum overeen kwamen dat Milena tijdelijk bij geïntimeerde zou verblijven, hetgeen naderhand zou worden geëvalueerd;
- Milena sedert 19 februari 2008 staat ingeschreven in het bevolkingsregister op het adres van geïntimeerde en zij daar haar hoofdverblijf heeft;
- op 13 mei 2008 appelland verklaarde akkoord te gaan dat beide

- kinderen, Milena en Amber, hun hoofdverblijf zouden hebben bij de moeder te Oostkamp;
- appellant sedert kort opnieuw herhaaldelijk heeft gedreigd om Milena terug te komen ophalen en met haar opnieuw naar het buitenland te vertrekken.

De geïntimeerde verklaarde ter terechtzitting tevens dat zij wegens diverse bedreigingen van appellant klacht had neergelegd bij de lokale politie.

Ter terechtzitting liet zij eveneens aan het hof een ingesproken bericht op haar voicemail (antwoordapparaat) van haar gsm-toestel horen, waarbij het hof kon vaststellen dat in dit bericht een man – volgens de geïntimeerde te identificeren als de appellant – op een dreigende en vrij agressieve toon zijn dochter Milena opeiste en ermee dreigde deze te komen ophalen.

Naar het oordeel van het hof wettigen in de concreet gegeven omstandigheden de bovenstaande gegevens alsmede de noodzaak aan stabiliteit en rust voor het kind Milena het toestaan van het verzoek ex artikel 19 lid 2 Ger.W. om middels een aan de beslissing van het hof voorafgaande maatregel de toestand van partijen voorlopig ter regelen, zoals hieronder nader bepaald.

## **OP DIE GRONDEN,**

### **HET HOF,**

recht doende bij verstek ten aanzien van appelland;

gelet op artikel 24 van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken;

Verklaart het verzoek van geïntimeerde overeenkomstig artikel 19 lid 2 Ger.W. tot het bevelen van een voorafgaande maatregel om de toestand van partijen voorlopig te regelen ontvankelijk en in de hierna volgende mate gegrond:

Zegt voor recht dat, in afwijking van het tussenarrest d.d. 4 juli 2007 van de vakantiekamer, ten voorlopige titel, overeenkomstig artikel 374 § 1 lid 5 B.W., het kind van partijen Milena Wille-Dewael, geboren op 15 maart 2000, wordt gehuisvest bij geïntimeerde en op diens adres in het bevolkingsregister wordt (of blijft) ingeschreven als hebbende aldaar haar hoofdverblijf.

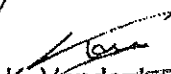
Houdt de uitspraak met betrekking tot de kosten aan.

Verzendt de zaak in afwachting van verdere behandeling naar de bijzondere rol.

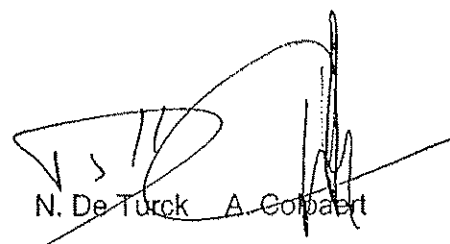
Aldus gewezen door de **ELFDE KAMER** van het hof van beroep te Gent,  
zetelende in burgerlijke zaken, samengesteld uit:  
A. COLPAERT, raadsheer-wnd. voorzitter,  
N. DE TURCK, raadsheer,  
K. VANDENBERGHE, raadsheer,  
en uitgesproken door de raadsheer-wnd. voorzitter van de kamer in  
buitengewone openbare terechtzitting op **DETTIG JUNI TWEEDUIZEND  
EN ACHT**,  
bijgestaan door D. VAN DEN DRIESSCHE, griffier.



D. Van den Driessche



K. Vandenberghe



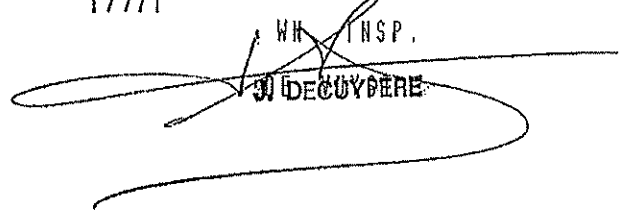
N. De Turck



A. Colpaert

rep.nr. 2008/5352

AANGEB OP 02 JULI 2008  
NIET TE REGISTREREN  
1771



W. DECUYPERE