

V L A A M S P A R L E M E N T



Zitting 2000-2001

25 september 2000

VOORSTEL VAN DECREET

– van mevrouw **Sonja Becq c.s.** –

houdende scheidingsbemiddeling

ADVIES

van het Kinderrechtencommissariaat

Zie :

223 (1999-2000)

– Nr. 1 : Voorstel van decreet

SCHEIDINGSBEMIDDELING

SITUERING

De bemiddeling in familiale geschillen vindt meer en meer ingang en succes omdat hierdoor het conflictgehalte kan verlaagd worden. Dit is zeer zeker in het belang van de kinderen in het betrokken gezin.

Op wet¹- en decreetgevend vlak zijn verschillende voorstellen hieromtrent hangende. De beslissingen die hierover genomen zullen worden op federaal- en gemeenschapsniveau zullen een invloed uitoefenen op elkaar. Vandaar het belang om de erkenning van bemiddelaars op Vlaams niveau te regelen om latere discrepanties te vermijden.

Zo kan een rechter volgens het wetsvoorstel bemiddeling voorstellen maar dient hij te verwijzen naar advocaten, notarissen of naar 'personen die daartoe zijn erkend door de bevoegde overheden'². Wanneer Vlaanderen dan nog geen erkenningssysteem heeft, vallen sommige bemiddelaars (niet-advocaten, niet-notarissen) buiten de mogelijkheden en vermindert dit het aanbod en de keuzevrijheid van de gebruikers.

Waar de federale wet de rechtbankverbonden bemiddeling invoert, gaan de voorstellen van decreet over bemiddeling op initiatief van de betrokkenen, die daarbij de garantie moeten hebben dat ze bij een 'erkende' bemiddelaar terecht kunnen.

Zoals in beide voorstellen wordt aangehaald gebeurt bemiddeling ook nu reeds, en dit steeds meer. Dit kan gebeuren in het kader van een organisatie (balie, notariaat, Algemeen Welzijnswerk) of bij zelfstandige bemiddelaars. Deze laatste categorie werkt onafhankelijk en dus ook zonder enige controle of toezicht op de kwaliteit. Vooral hier is regulering nodig om ervoor te zorgen dat niet iedereen zich zonder meer als bemiddelaar kan gaan voorstellen.

¹ Wetsvoorstel van Dhn. J. Vandeurzen, J. Verherstraeten en T. Van Parys betreffende de echtscheidingsbemiddeling van 14 april 2000, *Parl. St.*, Kamer, doc. 50 0067/011 en /012. Qua terminologie is dit gewijzigd in 'gezinsbemiddeling', *Parl. St.*, Kamer, doc. 50 0067/015. Dit voorstel werd in de Kamer aangenomen op 4 mei jl.

Wetsvoorstel van Dhr. R. Fournaux tot wijziging van het *Gerechtelijk Wetboek* i.v.m. de bemiddeling van 11 mei 2000, *Parl. St.*, Kamer, doc. 50 0647/001

² Art. 734quater van het wetsvoorstel van 14 april 2000 betreffende de echtscheidingsbemiddeling, *Parl. St.*, Kamer, doc. 50 0067/012

Het Kinderrechtencommissariaat adviseert hier niet over de precieze uitwerking van de erkenningsregeling, maar wil enkel uitdrukking geven aan haar **bezorgdheid over het ontbreken van enige erkenningsreglementering** tot op heden. Het Kinderrechtencommissariaat zal hier dan ook niet in detail ingaan op de twee voorstellen van decreet, maar wenst het Vlaams Parlement aan te zetten een beslissing te nemen inzake de erkenning van bemiddelaars. De doelstelling is het garanderen van kwaliteitsvolle bemiddeling, waardoor kinderen minder in het conflict betrokken zullen worden.

OVERWEGINGEN VAN HET KINDERRECHTENCOMMISSARIAAT

Het Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind

We verwijzen hier naar de opmerkingen die reeds eerder gegeven werden inzake bemiddeling ter gelegenheid van de hoorzitting in de commissie Welzijn op 22 oktober 1998. Deze tekst wordt hierbij gevoegd als onderdeel van dit advies³ (bijlage nr. 1).

Het Kinderrechtencommissariaat herhaalt hier de meest relevante artikelen uit het Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind⁴:

- Art. 3: belang van het kind
- Art. 5: verantwoordelijkheden van de ouders
- Art. 9: recht op contact met beide ouders en recht om het eigen standpunt naar voor te brengen
- Art. 12: recht om gehoord te worden
- Art. 18: passende bijstand aan ouders in de uitoefening van hun opvoedingsverantwoordelijkheden.

Kind en (echt)scheiding

Hoewel de (echt)scheiding juridisch gezien enkel de scheidende partners betreft, zijn de kinderen daarbij wel degelijk betrokken partij. Zij ondergaan een gezinswijziging die een grote impact heeft op hun dagelijks leven en die daarenboven van voortdurende aard is. De levenssituatie van het kind wordt bij een scheiding veranderd om nooit meer te zijn zoals vroeger. Het kind heeft de tijd en de ruimte nodig om daaraan te kunnen wennen. Het kan dan ook alleen maar **baat hebben bij ondersteuning daarbij door beide ouders en bij het**

³ Wel dient voor ogen gehouden te worden dat de discussie toen vooral ging over de vraag welke beroepsgroepen als bemiddelaar konden aangeduid worden. Nu intussen de opleiding van advocaat-bemiddelaar reeds volop realiteit geworden is, is die discussie grotendeels achterhaald. Ook de federatie van Notarissen zou zichzelf al verder georganiseerd hebben. Deze beide beroepsgroepen laten we hier buiten beschouwing gezien dit op federaal niveau gesitueerd is.

⁴ de volledige tekst van die artikelen vindt u in bijlage nr. 2.

gevoel nog steeds bij beide ouders terecht te kunnen, ook al leven zij niet langer samen. Voor deze opdracht kunnen de ouders beter ondersteund worden in de context van bemiddeling dan in de procedurele context waar het risico van de 'vechtscheiding', vaak ten koste van de kinderen, doorgaans groter is. In de bemiddeling wordt namelijk sterk de nadruk gelegd op het onderscheiden van ouderschap enerzijds en (ex-)partnerschap anderzijds. Dit is voor de kinderen van fundamenteel belang voor hun verwerken van de scheiding en het leren leven met de gevolgen daarvan. Wanneer de volwassene inderdaad beseft dat ex-partners nog wel altijd samen ouder blijven, zijn de negatieve gevolgen van de scheiding voor de kinderen merkkelijk kleiner.

De bemiddelaars dienen voldoende aandacht te schenken aan de **positie van de kinderen**. In eerste instantie zullen zij de ouders daarop moeten wijzen. De ontkoppeling van de partner- en ouderrol is hierbij essentieel. Dit blijkt ook uit de praktijk. Bij een goedlopende bemiddeling valt het bovendien te vermijden dat de kinderen moeten gehoord worden. Dit is namelijk nooit eenvoudig voor het kind. Waar mogelijk dienen de ouders zelf op hun verantwoordelijkheden als ouder gewezen te worden om oog te houden voor de belangen van hun kinderen. Het moet evenwel steeds mogelijk zijn voor het kind om een inbreng te doen indien het daar de behoefte toe voelt.

Vorig jaar ontving het Kinderrechtencommissariaat 117 meldingen i.v.m. de scheiding van de ouders (45% van het totaal aantal meldingen inzake gezin)⁵. Deze meldingen kwamen zowel van (groot)ouders als van kinderen zelf. Van deze meldingen handelde 53% over ouderlijk gezag en omgangsrecht. Vanuit kinderen noteerden we vooral het ongenoegen van het niet-betrokken zijn bij de besluitvorming en de ontevredenheid over de getroffen regeling. Ze voelen dat alle beslissingen buiten hen om genomen worden terwijl die beslissingen toch een enorme impact hebben op hun verdere leven. Eens beslist en geregeld, stellen ze vast dat wijzigingen, na verloop van enige jaren of omwille van gewijzigde omstandigheden in hun leven, moeilijk te bekomen zijn. Dit geeft aan hoe belangrijk een deugdelijke en ondersteunende bemiddeling kan zijn bij het uitwerken van de scheiding en de gevolgen daarvan.

Door de verhalen heen merken we ook hun probleem met loyaliteit naar beide ouders toe. In het bemiddelingsgebeuren kan hieraan de nodige aandacht gegeven worden.

Bemiddeling in een ruimer kader

Naast de scheidingsbemiddeling dient ook nagedacht te worden over **ouderschapsbemiddeling**. De scheiding op zich hoeft niet altijd problematisch te

⁵ KINDERRECHTENCOMMISSARIAAT. (1999). *Jaarverslag 1998-'98*. Brussel. Pag. 60-62.

zijn, maar dat is jammer genoeg nog geen garantie voor het verder welbevinden van de betrokken kinderen. Problemen kunnen zich bijvoorbeeld ook nog na de scheiding voordoen i.v.m. omgang- en verblijfsregeling. Het resultaat is doorgaans bevredigender voor alle betrokkenen indien dit buiten de rechtbank kan gebeuren met behulp van kwaliteitsvolle bemiddeling. Ook voordat de definitieve beslissing tot scheiden valt, kan een bemiddeling nuttig zijn om een conflictescalatie te vermijden.

De (scheidings)bemiddeling dient dus mogelijk te zijn voor, tijdens en na de scheiding.

Het is tevens van belang dat bemiddeling mogelijk is bij het beëindigen van alle mogelijke vormen van samenleven. Ook ongehuwde koppels, zij het hetero- of homoseksuele partners, hebben kinderen. Dat is de huidige realiteit en deze kinderen moeten van dezelfde voordelen van dergelijke conflicthantering en -beheersing kunnen genieten.

In die zin is het aangewezen om te spreken over **bemiddeling in familiezaken**, gezien daar alle voormelde situaties onder kunnen vallen.

Erkenning en kwaliteit(stoezicht)

Op grond van de vaststelling dat er in de praktijk verschillende soorten bemiddelaars aan het werk zijn, is het noodzakelijk dat er een geheel van minimale kwaliteitsvereisten vastgelegd wordt. De gebruiker moet zeker kunnen zijn van eenzelfde kwaliteit ongeacht of hij/zij nu kiest voor een welzijnswerker, een advocaat, een zelfstandige bemiddelaar of een notaris én ongeacht of de bemiddeling rechtbankgebonden is of niet.

Het Kinderrechtencommissariaat is van oordeel dat de erkenningsvereisten, de kwaliteitscriteria en -controle, de opleiding en nascholing e.d. bij voorkeur worden uitgewerkt mits **overleg** met ervaren bemiddelaars. Hun inbreng op basis van expertise en ervaring is in deze zeer waardevol en kan garant staan voor een degelijke, inhoudelijke invulling van de kwaliteitsvereisten. Op die manier wordt ook vermeden dat er bijkomende structuren moeten opgericht worden.

Een afzonderlijke kwaliteitscontrole en eventuele klachtendienst lijkt dan overbodig in het licht van het kwaliteitsdecreet en de toepassing van rechten van gebruikers van welzijnsvoorzieningen, zoals die hopelijk zullen vastgelegd worden in de nabije toekomst.

Het Kinderrechtencommissariaat blijft ook wijzen op het belang van de **(bijkomende) opleiding** inzake het concept, de methodiek, de deontologie en de

doelstellingen van het bemiddelen. Daarbij dient dan vooral gelet te worden op de wijze waarop kan vermeden worden dat het kind de spil van het conflict wordt. Zoals intussen wel geweten is, zijn de nadelige gevolgen van scheiding voor het kind het grootst en het meest talrijk wanneer het kind zich 'caught in the middle' voelt.

Het aspect 'vrijwillig' en 'verplicht'

Opvallend in beide voorstellen is de stelling dat een **verplichte**⁶ bemiddeling ongewenst is. Het Kinderrechtencommissariaat wil hier graag volgende bedenking rond meegeven.

Een 'opgelegde' hulpverlening is inderdaad altijd een *contradictio in terminis*. Toch ligt dit hier enigszins anders, gezien er ook kinderen bij betrokken zijn die **zelf geen hulpvraag kunnen formuleren**, geen zelfstandige toegang tot de bemiddeling hebben. Enige druk op de ouders om de vereiste aandacht op te brengen voor de belangen van hun kinderen kan daarbij soms nodig en nuttig zijn.

In Noorwegen is de bemiddeling verplicht voor ouders met kinderen onder de zestien jaar. Niet het behalen van een positief resultaat is verplicht, wel een verplichte **kennismaking** met de bemiddelingsmethode. Daartoe worden 3 à 4 gratis uren op de sociale dienst aangeboden. Het blijven de *ex-partners* die beslissen of ze tot een akkoord kunnen komen of toch nog de procedure verderzetten. Veel hangt dan af van de kwaliteiten en ervaring van de bemiddelaar. Tegelijk kan hier een oplossing gevonden worden voor de gevallen waar (aanvankelijk) slechts één van beiden via bemiddeling wil werken.

De Noorse Kinderombudsman gaat momenteel nog een stap verder waar hij het advies formuleert dat kinderen zelf een bemiddeling zouden moeten kunnen vragen wanneer hun ouders er niet uit komen.

Ook bij de behandeling van het wetsvoorstel inzake gezinsbemiddeling werd het aspect 'verplichting' besproken. Advocaat Lempereur die in deze gehoord werd, stelde daarbij dat men "zou kunnen overwegen...de partijen te verplichten een opvoedkundige informatievergadering over bemiddeling bij te wonen."⁷

Het Kinderrechtencommissariaat gaat ervan uit dat het geen probleem zou mogen zijn om een verplicht informatie- en kennismakingsmoment in te voeren. Bemiddeling is nog voor velen onbekend. Kennismaking met de **verschillende**

⁶ Gezien dit in concreto enkel zou kunnen in de loop van de gerechtelijke procedure, is dit federale materie.

⁷ Verslag inzake het wetsvoorstel betreffende de echtscheidingsbemiddeling, *Parl. St.*, doc. 50 0067/011, p. 18.

manieren waarop men een scheiding kan doen verlopen, kan voor velen dan ook nieuwe inzichten brengen. Dergelijke verplichting is geen inbreuk op de vrije keuze van de betrokkenen maar verhoogt enkel hun kennis waarop ze die keuze kunnen baseren. Momenteel blijft het toch enkel een bepaalde groep ouders zich aangesproken voelt en geïnteresseerd is in het systeem van bemiddeling. Door een verplichte kennisgeving aan iedereen kunnen meer ouders voor deze aanpak gaan kiezen.

ADVIES VAN HET KINDERRECHTENCOMMISSARIAAT

- Het Kinderrechtencommissariaat dringt aan op een **regeling van erkenning** voor (scheidings)bemiddelaars in die zin dat de lat gelijk gelegd moet worden voor **alle** bemiddelaars én voor de bemiddeling binnen en buiten de procedurele context.
- Dergelijke regeling dient bijzondere aandacht te hebben voor:
 - de rechten en belangen van de betrokken minderjarige kinderen,
 - de vereisten inzake kwaliteit en -controle, opleiding en nascholing, deontologie.
- Het Kinderrechtencommissariaat stelt voor om te spreken van **familiale** bemiddeling zodat deze werkvorm mogelijk wordt voor gehuwden en ongehuwden, voor heteroseksuele en homoseksuele partners, alsook voor, tijdens en na de echtscheiding.
- Het Kinderrechtencommissariaat pleit voor de oprichting van een (tijdelijke) werkgroep voor de invulling van:
 - de concrete erkenningsvereisten en -procedure,
 - de vereisten inzake vorming, na- en bijscholing, alsook supervisie,
 - de kwaliteitseisen en de -controle,
 - de ethische normen en deontologie,
 - de standaardovereenkomst voor de gebruiker (met inbegrip van de tarifiering),
 - de beroepsaansprakelijkheidsverzekering.
 - Deze werkgroep dient minstens te bestaan uit bemiddelaars met ervaring uit de verschillende beroepsgroepen en sectoren (de advocatuur, het notariaat en het algemeen welzijnswerk) alsook experts op het gebied van ontwikkeling en de effecten van scheiding op minderjarigen. (Gezien de uitwerking van de erkenningsprocedure en -vereisten in beide voorstellen van decreet op niveau van de Vlaamse regering dient te

moeten zij uit het gevecht gehouden worden en moeten zij de zekerheid krijgen van *blijvend contact met beide ouders* te kunnen behouden. In geen geval mogen zij in de rol van bliksemafleider of scheidsrechter geduwd worden.

Inhoudelijke criteria

Bij deze inhoudelijke invulling dient het *Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind* nadrukkelijk ingevoerd te worden. Meer bepaald zijn zeker de volgende artikelen van belang:

- **Art. 3.1:** Bij alle maatregelen betreffende kinderen, ongeacht of deze genomen worden door openbare of particuliere instellingen voor maatschappelijk welzijn of door gerechtelijke instanties, bestuurlijke autoriteiten of wetgevende lichamen, vormen *de belangen van het kind* de eerste overweging.

.2: De Staten die partij zijn, verbinden zich ertoe het kind te verzekeren van de *bescherming en de zorg die nodig zijn voor zijn of haar welzijn*, rekening houdend met de *rechten en de plichten van zijn of haar ouders*, wettige voogden of anderen die wettelijk verantwoordelijk voor het kind zijn, en nemen hiertoe alle passende wettelijke en bestuurlijke maatregelen.

.3: De Staten die partij zijn, waarborgen dat de instellingen, diensten en voorzieningen die verantwoordelijk zijn voor de zorg of de bescherming van kinderen voldoen aan de door de bevoegde autoriteiten vastgestelde *normen*, met name ten aanzien van de veiligheid, de gezondheid, het aantal personeelsleden en hun geschiktheid, alsmede bevoegd toezicht

- **Art.5:** De Staten die partij zijn, eerbiedigen de *verantwoordelijkheden, rechten en plichten van de ouders* (...) voor het voorzien in passende leiding en begeleiding bij de uitoefening door het kind van de in dit Verdrag erkende rechten, op een wijze die verenigbaar is met de zich ontwikkelende vermogens van het kind.
- **Art. 9.1:** De Staten die partij zijn, waarborgen dat een kind *niet wordt gescheiden van zijn of haar ouders tegen hun wil*, tenzij de bevoegde autoriteiten onder voorbehoud van de mogelijkheid van gerechtelijke toetsing, in overeenstemming met het toepasselijk recht en de toepasselijke procedures, beslissen dat deze scheiding noodzakelijk is in het belang van het kind. Een dergelijke beslissing kan noodzakelijk zijn in een bepaald geval, zoals wanneer er sprake is van misbruik of verwaarlozing van het kind door de

ouders, of wanneer de ouders gescheiden leven en er een beslissing moet worden genomen t.a.v. de verblijfplaats van het kind.

.2: In procedures ingevolge het eerste lid van dit artikel dienen alle betrokken partijen de gelegenheid te krijgen aan de procedures deel te nemen en hun standpunten naar voren te brengen.

.3: De Staten die partij zijn, eerbiedigen het recht van het kind dat van een ouder of van beide ouders is gescheiden, op *regelmatige basis persoonlijke betrekkingen en rechtstreeks contact met beide ouders* te onderhouden, tenzij dit in strijd is met het belang van het kind.

- **Art.12.1:** De Staten die partij zijn, verzekeren het kind dat in staat is zijn of haar mening te vormen, het recht die *mening vrijelijk te uiten* in alle aangelegenheden die het kind betreffen, waarbij aan de mening van het kind *passend belang* wordt gehecht in overeenstemming met zijn of haar leeftijd en rijpheid.

.2: (toepassing in gerechtelijke en bestuurlijke procedures)

- **Art.18.1:** De Staten die partij zijn, doen alles wat in hun vermogen ligt om de erkenning te verzekeren van het beginsel dat beide ouders de gezamenlijke verantwoordelijkheid dragen voor de opvoeding en de ontwikkeling van het kind. Ouders (...) hebben de verantwoordelijkheid voor de opvoeding en de ontwikkeling van het kind. Het belang van het kind is hun allereerste zorg.

.2: Om de toepassing van de in dit Verdrag genoemde rechten te waarborgen en te bevorderen, verlenen de Staten die partij zijn *passende bijstand* aan ouders en wettige voogden bij de uitoefening van hun verantwoordelijkheden die de opvoeding van het kind betreffen, en waarborgen zij de ontwikkeling van instellingen, voorzieningen en diensten voor kinderopvang.

Scheidingsbemiddeling op zich kan een middel zijn, naast het principe van co-ouderschap bijvoorbeeld, om optimaal te voldoen aan de verplichtingen van het verdrag. Voormelde artikelen zullen dan ook een belangrijke plaats moeten innemen binnen de opleiding en de werking van bemiddelaars doorheen de bemiddelingsprocedure.

Belang van het kind – Participatie en eigen mening

Bij art. 3 dient men te beseffen dat *niet enkel volwassenen dit belang van het kind kunnen invullen*. De artikelen van het Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind hangen allemaal samen, moeten ook samen gelezen worden. Het belang van het kind kan dan ook niet bepaald worden zonder enige inbreng van het kind zelf, hetgeen voortvloeit uit art. 9 en 12.

Het betrekken van kinderen (niet enkel vereist in probleemsituaties) houdt niet enkel een *fundamentele erkenning in van het kind als persoon* maar kan daar bovenop ook nog preventief inwerken op mogelijke problemen op een later tijdstip. Net zoals het voor de ouders geldt, is het voor de kinderen ook zo dat zij zich makkelijker aan afspraken zullen houden en zich daar ook beter bij voelen wanneer zij betrokken werden bij het maken van die afspraken.

Het kind als betrokken partij

Over de situatie van kinderen bij (echt)scheiding en op grond van art.9 stelt het Kinderrechtencommissariaat nadrukkelijk dat, hoewel kinderen geen juridische partij zijn en ook geen verantwoordelijke partij bij de scheiding, zij wel degelijk *betrokken partij* zijn. Hun betrokkenheid blijkt o.m. uit cijfers van verzoeken en/of vragen die daarover binnenkomen bij bijvoorbeeld de Kinderrechtswinkel, de Kinder- en Jongerentelefoon en ook reeds bij het Kinderrechtencommissariaat. Het is evident dat kinderen zich betrokken voelen bij het uiteengaan van die twee volwassenen die hun belangrijkste leefomgeving vorm geven, die hun behoeften aan affectie, geborgenheid, veiligheid en warmte het meest vervullen. Algemeen kan gesteld worden dat een scheiding altijd moeilijk is voor kinderen. De graad van moeilijkheid daarbij wordt mede beïnvloed door het conflictgehalte binnen het scheidingsgebeuren. *Wanneer dit conflictgehalte kan afnemen door bemiddeling en begeleiding, dan kan dit enkel positief gevolg hebben voor de betrokken kinderen.*

Tijdens de korte tijd dat het Kinderrechtencommissariaat bestaat, zijn er al een 40tal dossiers binnen, vooral van ouders. De meeste van hun vragen gaan over omgangsrecht na echtscheiding, waarbij de verzoekende ouder doorgaans argumenten aanhaalt om het contact van hun kind(eren) met de andere ouder hetzij te verbreken, hetzij in te korten. Opvallend daarbij is dat niet altijd duidelijk is wat het kind daar zelf bij voelt, of dit ook de wens van het kind zelf

is. Ex-partners beoordelen elkaar doorgaans niet zo positief. Dit is ergens ook wel logisch. Echter, het niet langer appreciëren van de vroegere partner, als partner, hoeft niet in te houden dat die dan ook als ouder niet meer zou deugen. Het kan bovendien een zware last leggen op het kind, dat beide ouders wil behouden en zich verbonden voelt met de ouders, om telkens commentaar te moeten horen van de ene ouder over de andere. In tegenstelling tot de gescheiden ouders, die naar de toekomst toe minder met elkaar willen en zullen te maken hebben, wil het kind doorgaans wel verder banden behouden met beide ouders.

Precies omwille van die steeds aanwezige betrokkenheid is het ook van belang dat de kinderen bij het gebeuren betrokken worden als partner. *Dit wil geenszins zeggen dat de last van beslissingen nemen en keuzes maken op de kinderen dient gelegd te worden, wel dat zij in het hele scheidingsproces een plaats moeten hebben en, indien zij dat wensen, ook gehoord moeten kunnen worden.*

Van de bemiddelaar wordt dan ook voldoende kennis verwacht en inzicht in loyaleitsdynamieken, alsook een kindgerichte instelling. Een bemiddelingsomgeving is bovendien ook meer kindgericht dan de doorsnee rechtbank en vindt plaats op een vroeger tijdstip in het scheidingsverloop. Via bemiddeling kan het voor een kind misschien niet meer nodig zijn om later tijdens de gerechtelijke procedure nog eens tussen te komen.

Spreekrecht van het kind – modaliteiten

Het spreekrecht (of het recht om gehoord te worden en niet hoorrecht) werd ingevoerd in het Ger. Wb. met de wijziging van art.931, als (onvolledige) vertaling van bovenstaand artikel 12 van het Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind. (Al te vaak wordt dit artikel enkel van toepassing geacht in echtscheidingsprocedures terwijl het duidelijk moet zijn dat dit "alle" procedures betreft waar zij belangen bij kunnen hebben, maar dit terzijde.) Hoewel sommige argumenten van de tegenstanders van dergelijk spreekrecht zeker valabel zijn, moeten we toch de realiteit onder ogen zien. Het zou inderdaad mooi zijn mochten scheidende partners zelf voldoende oog blijven hebben voor de wensen, noden, rechten en belangen van hun kinderen. Doorgaans toont de realiteit ons dat zij, zeker tijdens het verloop van de echtscheiding, toch vooral vervuld zijn van hun eigen behoeften, frustraties en gevoelens. Dit is geen verwijt, integendeel, maar een loutere vaststelling. In die zin zouden we

het spreekrecht van kinderen dan ook kunnen zien als een noodzakelijk kwaad, inroepbaar wanneer zij merken dat er toch niet voldoende rekening gehouden worden met wat hun eigen beleving van het hele gebeuren is. Dit noodzakelijk kwaad kan zeker opgevangen worden door de kinderen ook reeds bij de bemiddeling te betrekken.

Bij de bemiddeling moet er dus ook *ruimte* zijn voor de kinderen, moet ook gepolst worden wat zij vinden en denken en voelen. Temeer nog daar men voor de partners wel kan stellen dat hun relatie na de scheiding afgelopen is, terwijl de kinderen *hun verdere leven* de gevolgen van een scheiding zullen voelen en daarmee hun leven moeten zien te organiseren.

Het is ook vereist dat de kinderen gehoord kunnen worden op een *vertrouwelijke* manier, *afzonderlijk* dus, buiten de aanwezigheid van hun ouders. (Ook kinderen hebben recht op hulpverlening en alles wat daarbij hoort: privacy, beroepsgeheim, informatie...)

Bij de gesprekken met de kinderen moet hen ook duidelijk uitgelegd worden waartoe de bemiddeling dient, wie uiteindelijk welke beslissingen zal nemen en dat hen niet gevraagd wordt een keuze te maken.

Belangrijk is tevens dat de *broer(s)-zus(sen) relatie* nauw in het oog gehouden wordt.

(Naast het praten met de kinderen zelf, als zij dat willen, blijft het natuurlijk belangrijk dat de bemiddelaar de ouders blijft aanzetten om dat zelf ook te doen, om zelf alert te blijven voor de signalen die hun kinderen uitzenden en om zelf oog te blijven houden voor de behoeften en gevoelens van de kinderen.)

Recht op informatie

Kinderen hebben vooral last met een scheiding wanneer zij het gevoel hebben er zomaar bij te hangen zonder dat hen uitgelegd wordt wat er precies staat te gebeuren. Zij gaan dan zelf dingen zien, een verklaring zoeken (vaak bij zichzelf), de toekomst proberen invullen ("als papa weggaat van bij mama, gaat hij mij ook wel verlaten") enz... Zij kunnen daardoor, zeker op jonge leeftijd, zaken in de verkeerde context zetten en verkeerde consequenties trekken uit het hele gebeuren. Indien de ouders de scheiding niet zelf in het juiste kader kunnen plaatsen of indien zij het zelf moeilijk aankunnen om daar met hun kind over te praten (deels omdat ze zelf in zo'n verwarrende periode zitten), dan kan

de bemiddelaar, als objectieve buitenstaander, aan het kind *duidelijk maken wat er gebeurt*. Hij kan uitleggen waarom de ouders uit elkaar gaan, hij kan benadrukken dat het niet de fout van het kind is dat dat gebeurt, dat het eindigen van hun partnerrelatie niet het einde van hun ouderschap betekent...Onnodig te zeggen dat dit verklaren dient te gebeuren op een wijze die overeenstemt met de leeftijd en het begripsvermogen van het kind. Verklaringen kunnen op het kind een kalmerende, geruststellende en beveiligende invloed hebben.

Eenzelfde soort verduidelijkende informatie moet aan de kinderen gegeven worden in de gesprekken waarin gepolst wordt naar de beleving van het kind. Het werd reeds gezegd maar het is belangrijk genoeg om nogmaals te herhalen. Het kind moet duidelijk weten dat hij zelf geen keuzes moet maken of beslissingen moet nemen, dat hij *loyaal kan blijven naar beide ouders toe*. Dat anderen, hetzij de ouders zelf, hetzij de rechter, de knopen zullen doorhakken en dit na overweging van de belangen van alle betrokkenen.

Klimaat voor co-ouderschap

Bemiddeling kan ook positief inwerken op de praktische invulling van het *co-ouderschap*. Nu deze vorm van gedeeld ouderlijk gezag als principe werd ingevoerd, is dit zeker van belang. Uit onderzoek (De Wolf) blijkt dat, de EOT's niet meegerekend, het ingevoerde principe van co-ouderschap eerder de uitzondering blijft in de praktijk. Hoewel voldoende is aangetoond dat een echtscheiding beter te verwerken is voor de kinderen wanneer ze voelen en weten dat hun beide ouders ook na de scheiding echt ouder kunnen blijven, hetgeen pleitte voor de invoering van co-ouderschap, is de praktijk dus nog altijd anders. Bemiddeling kan bijdragen tot een klimaat waarin co-ouderschap beter mogelijk gemaakt wordt, waarbij ouders elkaar blijven erkennen als ouder, hetgeen ten goede komt aan de kinderen. Soms wordt wel eens gezegd dat om goede co-ouders te kunnen zijn, de ex-partners eigenlijk nog beter zouden moeten overeenkomen dan voor hun scheiding. Welnu, in dit proces kan bemiddeling zeker positief inwerken. Er wordt nl. gewezen op de belangen van de kinderen en op het feit dat ex-partners toch altijd ouder blijven en dat hun kinderen niet gebaat zijn met het verder voeren van het partnerconflict binnen het ouder-zijn.

Multidisciplinariteit

Gezien een (echt)scheiding meer dan enkel een juridisch gebeuren is, dienen bij de begeleiding cq. bemiddeling ervan ook meer dan alleen juristen betrokken te worden. Verschillende vragen komen daarbij naar boven: juridisch, emotioneel, financieel enz. Voor de cliëntgerichtheid en -vriendelijkheid is het raadzaam de diverse professionals in eenzelfde circuit bij elkaar te krijgen. Op die wijze kunnen zij ook in samenspraak de uiteenlopende vragen en problemen aanpakken. Het Kinderrechtencommissariaat pleit hier voor een *bundeling* van krachten vanuit de diverse betrokken disciplines, eerder dan voor een opsplitsing per deelfacet van de (echt)scheiding.

De multidisciplinariteit houdt dus ook in dat alle facetten van de bemiddeling (het zoeken naar een bevredigend compromis, het naar elkaar halen van de uiteenlopende gestelde eisen en verwachtingen, het horen van alle betrokkenen, het opmaken van een overeenkomst...) best binnen één dienstverleningspakket aangeboden worden aan de gebruikers. Meer praktisch gezegd: dat de gebruiker niet heen en weer moet gaan lopen om hier de financiën geregeld te krijgen, daar de omgangsregeling en nog eens ergens anders de boedelverdeling. Dit is niet enkel in het belang van de klantvriendelijkheid maar zeker ook met het oog op een zo groot mogelijke *doelmatigheid*.

Na de (al of niet geslaagde) bemiddeling dienen partijen verder zonder tussenstappen de bevoegde rechtbank te kunnen vatten.

Besluit

De voordelen voor kinderen zijn *legio op voorwaarde dat* aan de inhoudelijke vereisten wordt voldaan zoals hierboven beschreven:

- De kinderen voelen zich niet zo geklemd in het conflict tussen hun ouders;
- Er is het voordeel van ontkoppeling tussen partner- en ouderrol;
- Er is blijvend contact mogelijk met beide ouders;
- De kinderen kunnen zelf ook opgevangen worden met hun vragen en behoeften;
- De kinderen kunnen zelf ook beluisterd worden, kunnen hun verhaal ook kwijt;
- De kinderen kunnen ook een inbreng doen bij de oplossing van het scheidingsprobleem.

Alles bij elkaar genomen geeft bemiddeling de kans aan kinderen om zich *betrokken* te voelen bij wat er zo dicht bij hen gebeurt. Het gevoel van "gevangen" te zitten in een gezinsbreuk, waar zij zelf geen enkele plaats in krijgen, is tot nu toe nl. één van de grootste frustraties geweest voor kinderen. Niet de scheiding zelf ligt vaak aan de basis van problemen en afgenomen gevoel van welbevinden bij kinderen, maar wel de wijze waarop die scheiding werd doorgevoerd. Wanneer door bemiddeling gewerkt kan worden aan een meer verteerbare, een meer menselijke manier van scheiden, dient al het mogelijke gedaan te worden om die bemiddeling algemeen ingevoerd te krijgen én om daar de nodige kwaliteitsgaranties bij te voorzien.

Men zou bijna kunnen stellen dat kinderen recht hebben op (echt)scheidingsbemiddeling.

BRONNENMATERIAAL

Alert Katern "Scheidingsbemiddeling" Nov. 1996

A. De Wolf: "De wet van 13 april 1995 aangaande het ouderlijk gezag: één jaar toepassing in de praktijk" in Echtscheidingsjournaal, 1997/2, p.21-29

FJIAC : "Als ouders scheiden...", 1992

Kinder- en Jongerentelefoon, werkingsverslag 1996-97

Kinder- en Jongerentelefoon : "Kinderen over echtscheiding", 1996

Kinderrechtswinkel : "Je wordt gehoord", 1997

Raad van Europa, 4^e Conferentie Familierecht, "La médiation familiale en Europe", 1-2 okt 1998

Raad van Europa, Aanbeveling nr. R(98)1 van het Ministercomité over familiale bemiddeling

Mia Renders: "Scheidingsbemiddeling, een alternatief voor hoorrecht?" in CGSO Jaarboek 1994 (p.139-145)

J. Van Gils: "Wie niet weg is is gezien", KBS, 1991

A. Vansteenwegen en K. Debremaeker: "Echtscscheidingsbemiddeling: een overzicht" in W.

Dumon en C. Deneffe, Jaarboek 1993 Relaties en Seksualiteit, Gezinswetenschappelijke Informatie Documentatie Serviceverlening (GIDS)

Bijlage nr. 2 bij advies nr 11 "Scheidingsbemiddeling"

Verdrag inzake de Rechten van het Kind (20 november 1989)

Artikel 3

1. Bij alle maatregelen betreffende kinderen, ongeacht of deze worden genomen door openbare of particuliere instellingen voor maatschappelijk welzijn of door rechterlijke instanties, bestuurlijke autoriteiten of wetgevende lichamen, vormen de belangen van het kind de eerste overweging.
2. De Staten die partij zijn, verbinden zich ertoe het kind te verzekeren van de bescherming en de zorg die nodig zijn voor zijn of haar welzijn, rekening houdend met de rechten en plichten van zijn of haar ouders, wettige voogden of anderen die wettelijk verantwoordelijk voor het kind zijn, en nemen hiertoe alle passende wettelijke en bestuurlijke maatregelen.

De Staten die partij zijn, waarborgen dat de instellingen, diensten en voorzieningen die verantwoordelijk zijn voor de zorg voor of de bescherming van kinderen voldoen aan de door de bevoegde autoriteiten vastgestelde normen, met name ten aanzien van de veiligheid, de gezondheid, het aantal personeelsleden en hun geschiktheid, alsmede bevoegd toezicht.

Artikel 5

De Staten die partij zijn, eerbiedigen de verantwoordelijkheden, rechten en plichten van de ouders of, indien van toepassing, van de leden van de familie in ruimere zin of de gemeenschap al naar gelang het plaatselijk gebruik, van wettige voogden of anderen die wettelijk verantwoordelijk zijn voor het kind, voor het voorzien in passende leiding en begeleiding bij de uitoefening door het kind van de in dit Verdrag erkende rechten, op een wijze die verenigbaar is met de zich ontwikkelende vermogens van het kind.

Artikel 9

1. De Staten die partij zijn, waarborgen dat een kind niet wordt gescheiden van zijn of haar ouders tegen hun wil, tenzij de bevoegde autoriteiten, onder voorbehoud van de mogelijkheid van rechterlijke toetsing, in overeenstemming met het toepasselijke recht en de toepasselijke procedures, beslissen dat deze scheiding noodzakelijk is in het belang van het kind. Een dergelijke beslissing kan noodzakelijk zijn in een bepaald geval, zoals wanneer er sprake is van misbruik of verwaarlozing van het kind door de ouders, of wanneer de ouders gescheiden leven en er een beslissing moet worden genomen ten aanzien van de verblijfplaats van het kind.
2. In procedures ingevolge het eerste lid van dit artikel dienen alle betrokken partijen de gelegenheid te krijgen aan de procedures deel te nemen en hun standpunten naar voren te brengen.
3. De Staten die partij zijn, eerbiedigen het recht van het kind dat van een ouder of beide ouders is gescheiden, op regelmatige basis persoonlijke betrekkingen en rechtstreeks contact met beide ouders te onderhouden, tenzij dit in strijd is met het belang van het kind.
4. Indien een dergelijke scheiding voortvloeit uit een maatregel genomen door een Staat die partij is, zoals de inhechtenisneming, gevangenneming, verbanning, deportatie, of uit een maatregel het overlijden ten gevolge hebbend (met inbegrip van overlijden, door welke oorzaak ook, terwijl de betrokkene door de Staat in bewaring wordt gehouden) van een ouder of beide ouders of van het kind, verstrekt die Staat, op verzoek, aan de ouders, aan het kind of, indien van toepassing, aan een ander familielid van het kind de noodzakelijke inlichtingen over waar het afwezige lid van het gezin zich bevindt of waar de afwezige leden van het gezin zich bevinden, tenzij het verstrekken van die inlichtingen het welzijn van het kind zou schaden. De Staten die partij zijn, waarborgen voorts dat het indienen van een dergelijk verzoek op zich geen nadelige gevolgen heeft voor de betrokkene(n).

Artikel 12

1. De Staten die partij zijn, verzekeren het kind dat in staat is zijn of haar eigen mening te vormen, het recht die mening vrijelijk te uiten in alle aangelegenheden die het kind betreffen, waarbij aan de mening van het kind passend belang wordt gehecht in overeenstemming met zijn of haar leeftijd en rijpheid.

2. Hiertoe wordt het kind met name in de gelegenheid gesteld te worden gehoord in iedere gerechtelijke en bestuurlijke procedure die het kind betreft, hetzij rechtstreeks, hetzij door tussenkomst van een vertegenwoordiger of een daarvoor geschikte instelling, op een wijze die verenigbaar is met de procedureregels van het nationale recht.

Artikel 18

1. De Staten die partij zijn, doen alles wat in hun vermogen ligt om de erkenning te verzekeren van het beginsel dat beide ouders de gezamenlijke verantwoordelijkheid dragen voor de opvoeding en de ontwikkeling van het kind. Ouders of, al naar gelang het geval, wettige voogden, hebben de eerste verantwoordelijkheid voor de opvoeding en de ontwikkeling van het kind. Het belang van het kind is hun allereerste zorg.
2. Om de toepassing van de in dit Verdrag genoemde rechten te waarborgen en te bevorderen, verlenen de Staten die partij zijn passende bijstand aan ouders en wettige voogden bij de uitoefening van hun verantwoordelijkheden die de opvoeding van het kind betreffen, en waarborgen zij de ontwikkeling van instellingen, voorzieningen en diensten voor kinderopvang.
3. De Staten die partij zijn, nemen alle passende maatregelen om te waarborgen dat kinderen van werkende ouders recht hebben op gebruikmaking van diensten en voorzieningen voor kinderopvang waarvoor zij in aanmerking komen.