

Table des matières

Introduction.....	5
CHAPITRE PRÉLIMINAIRE Entrée en vigueur de la loi et dispositions transitoires.....	7
CHAPITRE I. Sources d'inspiration - droit comparé	9
CHAPITRE II. Les cas de divorce.....	13
Section I. Règle de conflit de lois.....	14
Art. 254 nouveau du Code civil.....	14
Conflit de lois – loi applicable.....	14
Section II. Du divorce par consentement mutuel (Art. 230 du Code civil)	15
I. Introduction de la demande	15
II. Contenu de convention.....	16
III. Homologation de la convention.....	16
Section III. Du divorce pour rupture irrémédiable du lien conjugal.....	18
I. Introduction	18
II. Définition de la rupture irrémédiable.....	20
III. Procédure en cas de divorce pour rupture irrémédiable des relations conjugales.....	21
<i>Ministère d'avocat obligatoire</i>	21

CHAPITRE III. Le juge aux affaires familiales et la procédure de divorce	23
Section I. Compétence razione materiae	24
Compétence au fond	24
<i>La loi applicable au divorce</i>	24
Section II. Compétence territoriale	25
Art. 1007-2 du Nouveau Code de procédure civile	25
Diverses jurisprudences	26
Compétence territoriale pour connaître de la demande en divorce de deux époux étrangers	26
La compétence territoriale internationale	27
Délai 1 an	27
Résidence habituelle	27
Section III. Procédure	28
Saisine	28
Art. 1007-5	29
Art. 1007-11	29
Référé exceptionnel	30
Recours	31
Dispositions transitoires	31
Appel – point de départ	32
Premier arrêt	32
Deuxième arrêt	34
Diverses questions de procédure	35
<i>Connexité entre deux demandes en divorce – exception de litispendance ou simplement jonction</i>	35
CHAPITRE IV. Le juge aux affaires familiales et le fond	39
Section I. Le juge aux affaires familiales et le mineur	40
Définition	40
Pouvoirs du Juge aux affaires familiales	43
Art. 376-1	43
<i>Exercice exclusif</i>	44
<i>Délégation totale de l'autorité parentale</i>	44
<i>Éloignement de l'un des parents</i>	45
<i>Droit de visite</i>	46
Enfant âgé de 8 mois – Droit de visite du père	46

Art. 1007-54.....	48
Le principe de l'alternance	48
Art. 378-1.....	48
Très jeunes enfants.....	49
DEMANDE DU MINEUR.....	49
<i>Art. 1007-50 du Nouveau Code de procédure civile</i>	50
<i>Appréciation du discernement</i>	51
<i>Audition du mineur</i>	52
<i>Mineur – Assistance d'avocat</i>	52
INTERDICTION DE SORTIE DU TERRITOIRE	53
<i>Parents divorcés – Fixation de la résidence de l'enfant commun</i> <i>– Seul critère : intérêt de l'enfant – Application au projet de</i> <i>déménagement d'un parent vers un pays lointain</i>	54
DE LA GARDE.....	55
En général	55
L'intérêt supérieur de l'enfant	56
Critère de stabilité.....	57
Stabilité – déménagement.....	58
Enfant – déplacement dans une ville étrangère	59
Enfant en bas âge	61
Scolarité - rescolarisation.....	61
<i>De la résidence alternée</i>	62
Sanctions pénales.....	63
<i>Art. 371-1 du Code pénal</i>	63
Retrait de l'autorité parentale	64
Section II. Le juge aux affaires familiales	
et les secours alimentaires	64
Mesures provisoires.....	64
Exécution provisoire	65
<i>Art. 1007-58 du Nouveau Code de procédure civile</i>	65
Sanctions pénales.....	65
<i>Art. 391bis du Code pénal</i>	65
Le Juge aux affaires familiales comme Juge des référés	65
Procédure quant aux mesures provisoires	65
SECOURS POUR ENFANTS.....	66
<i>Droit international privé</i>	66

<i>Les grands principes qui régissent les secours pour enfants.....</i>	67
<i>Enfant créancier privilégié</i>	68
<i>Charge effective de l'enfant</i>	68
<i>Arriérés.....</i>	68
<i>Accord des parties.....</i>	68
<i>Convention entre parties et modifications.....</i>	68
CRITÈRES DE FIXATION	69
<i>Ressources du débiteur.....</i>	69
<i>Contribution en nature.....</i>	69
<i>Subsides</i>	70
<i>Allocations familiales</i>	70
<i>Contra</i>	71
<i>Renseignements sur les revenus – tiers.....</i>	71
Art. 1007-57 du Nouveau Code de procédure civile	71
<i>Besoins de l'enfant et fixation du secours.....</i>	72
<i>Frais extraordinaires exclus du secours alimentaire</i>	73
<i>Frais de crèche</i>	74
<i>Secours alimentaire pour enfant majeur.....</i>	74
<i>Âge et continuation des secours.....</i>	74
Diverses applications	75
Contra	76
<i>Prise en charge directe des frais exposés au profit de l'enfant....</i>	76
SECOURS POUR ÉPOUX.....	76
<i>Ancien régime : avant la loi du 27 juin 2018.....</i>	76
Les grands principes applicables <i>in illo tempore</i>	76
<i>La nouvelle philosophie</i>	77
<i>Jurisprudences</i>	78
<i>Critères d'attribution</i>	79
<i>Appréciation des facultés contributives.....</i>	79
<i>Diverses applications</i>	80
Révocation et revisabilité	83
Art. 249.	83
<i>Communauté de vie.....</i>	84
<i>Refus du secours : communauté de vie.....</i>	84
<i>La notion de communauté de vie.....</i>	84
<i>Secours en capital.....</i>	85
Principe.....	85

Durée d'attribution	86
Perte du droit	86
<i>Refus d'exécution – Sanctions pénales</i>	86
<i>Art. 391ter. du Code pénal</i>	86
CHANGEMENT DE RÉGIME MATRIMONIAL	87
DROITS DES ÉPOUX QUANT AU PATRIMOINE COMMUN	
DURANT LA PROCÉDURE	88
Mesures conservatoires	88
<i>Art. 1007-46.</i>	88
<i>Art. 1007-47.</i>	88
<i>Art. 1007-48.</i>	88
<i>Art. 1007-49.</i>	88
Obligation – aliénation – postérieurement au dépôt de la demande	89
<i>Art. 236.</i>	89
CHAPITRE V. Effets du divorce	91
Section I. Liquidation	92
I. Généralités	92
Quels sont les textes plus ou moins novateurs de la loi nouvelle sur le divorce en matière de liquidation ?	92
<i>Article 237</i>	92
<i>Article 1007-36</i>	92
<i>Article 238</i>	92
<i>Article 1007-37</i>	92
<i>Article 1007-38</i>	93
<i>Résumé succinct des principales modifications</i>	93
<i>Jouissance du logement familial – article 253 du Code civil</i>	94
<i>Le contrat d'assurance</i>	94
<i>Mesures conservatoires</i>	95
<i>Quant à la compétence ratione materiae du JAF en matière de liquidation</i>	95
<i>Diverses questions de procédure</i>	95
<i>Intérêt à agir (procédure civile)</i>	95
<i>Principe de l'interprétation souveraine des conventions</i>	96

II. Droit international privé - Convention de La Haye du 14 mars 1978 – approuvée par la loi du 17 mars 1984....	96
<i>Autonomie de la volonté.....</i>	96
<i>Immeubles</i>	97
<i>Critère de rattachement objectif.....</i>	97
<i>Décision de la Cour relative à la détermination du régime matrimonial</i>	98
<i>Interruption du délai de 10 ans</i>	98
<i>La liquidation se fait ainsi suivant deux régimes différents.....</i>	100
III. Des avantages matrimoniaux.....	100
<i>Perte des avantages matrimoniaux</i>	101
<i>Communauté universelle</i>	101
IV. Report de l'effet de la dissolution	103
<i>Principe.....</i>	103
<i>Article 241 du Code civil.....</i>	103
<i>Rappel de principe.....</i>	103
<i>La charge de la preuve incombe au demandeur.....</i>	104
<i>Preuves à rapporter</i>	104
<i>Détermination de la consistance de la communauté.....</i>	105
<i>Détermination de la valeur.....</i>	105
<i>Effet du report à l'égard des tiers.....</i>	105
V. Indivision postcommunautaire.....	105
<i>La jouissance privative du bien commun et le principe de l'indemnité d'occupation.....</i>	106
<i>Principe.....</i>	106
<i>Déroptions</i>	107
<i>Le calcul de l'indemnité d'occupation</i>	108
<i>Principe.....</i>	108
<i>Occupation par la communauté d'un bien propre durant le mariage.....</i>	108
<i>La prescription</i>	108
<i>La compétence</i>	109
<i>La gestion du patrimoine indivis</i>	109
<i>Les impenses nécessaires ou utiles.....</i>	109
<i>La rémunération et la responsabilité du coindivisaire gérant.....</i>	110
<i>Les bénéfices d'une entreprise ou exploitation indivise.....</i>	111
<i>Le développement du fonds commun</i>	111

<i>Passif né durant l'indivision postcommunautaire.....</i>	112
<i>Le passif réglé par l'un des époux durant l'indivision postcommunautaire.....</i>	113
<i>Articles 1416 et 815-1.....</i>	113
<i>Pouvoirs du Juge aux affaires familiales.....</i>	115
<i>Maintien de l'indivision.....</i>	115
VI. Attribution du logement familial.....	116
<i>Article 253.....</i>	117
VII. Indemnité d'occupation	118
VIII. Créance liée aux droits de pension.....	121
IX. Le procès-verbal de difficultés et la procédure de liquidation devant le tribunal	122
<i>Introduction</i>	122
<i>Principes et sommaire de la procédure.....</i>	123
<i>Art. 1007-1.....</i>	123
<i>L'article 837 du Code civil et la sanction des formalités.....</i>	123
<i>Diverses questions de procédure en relation avec les opérations de liquidation et de partage.....</i>	125
Section II. Le partage des biens	128
I. Généralités.....	128
Patrimoine final – article 1572	128
<i>Préciput – article 1518.....</i>	129
II. Le partage des immeubles	129
<i>Principe : le partage en nature.....</i>	129
III. Sursis à partage	130
<i>Le partage des biens à l'amiable.....</i>	130
<i>Le partage provisionnel.....</i>	130
<i>L'effet déclaratif.....</i>	130
<i>Le sursis à partage.....</i>	131
IV. La licitation.....	131
<i>Licitation et abus de droit.....</i>	133
<i>La présence des étrangers à la licitation</i>	134
<i>Licitation – Paiement du prix, intégral ou partiel – Époque du paiement</i>	134
<i>Principe.....</i>	134

Portée du principe.....	135
La jurisprudence luxembourgeoise.....	135
Contrôle des juges.....	135
Sursis à licitation.....	136
<i>Licitation d'un immeuble sis à l'étranger</i>	137
<i>Le partage des meubles</i>	138
<i>Date d'évaluation</i>	138
<i>Partage – Testament au profit de tiers</i>	139
Droits du conjoint survivant.....	139
V. Le recel	139
<i>Les éléments constitutifs du recel</i>	139
<i>Manœuvres</i>	140
<i>Repentir</i>	141
<i>Preuve et charge de la preuve</i>	141
Principe.....	141
<i>Les sanctions du recel</i>	142
VI. La rescision du partage pour lésion	142
Principe.....	142
<i>Disposition d'ordre public</i>	143
<i>Quid d'une convention de divorce par consentement mutuel</i>	143
Ancien régime.....	143
Nouveau régime.....	143
<i>Quid d'une transaction entre époux liquidant leur régime matrimonial après le prononcé du divorce pour rupture irrémédiable</i>	144
<i>Règle d'ordre public</i>	144
<i>Confirmation tacite</i>	145
<i>Lésion</i>	146
<i>Le non-paiement du prix</i>	146
<i>L'erreur</i>	146
<i>Le délai de la prescription (délai de cinq ans, art. 1304 du Code civil)</i>	146
<i>Résolution d'une convention matrimoniale</i>	147
VII. Reprises – récompenses	147
<i>Le fondement des récompenses</i>	147
<i>Textes de base et analyse à la lumière des travaux parlementaires</i>	147

Les textes de base du Code civil luxembourgeois	147
Droit comparé – Droit français	148
<i>Les récompenses dues à la communauté par un époux –</i>	
<i>Présomption légale de communauté</i>	149
Preuve et charge de la preuve	149
Plus-value d'un bien propre	150
Divers cas particuliers.....	151
Récompense et secours alimentaire	151
Prêt hypothécaire.....	152
Indisponibilité	152
<i>Récompenses dues à un époux par la communauté</i>	152
Preuve et charge de la preuve	152
Occupation par la famille d'un immeuble propre	153
Évaluation de la reprise en valeur	153
Le sort des libéralités faites à l'un des époux	154
<i>Le calcul de la récompense</i>	155
Texte applicable et droit comparé	155
Le profit subsistant	155
Date de l'évaluation du profit subsistant	156
Le principe de calcul.....	156
Les intérêts	157
<i>Le régime des reprises et récompenses dans le cadre de</i>	
<i>l'article 1404 du Code civil</i>	157
Texte	157
Les créances de dommage.....	158
Instruments de travail	161
Clientèle – Profession indépendante – Fonds de commerce	162
Parts sociales – Titres propres – Valeurs communes.....	162
Parts sociales transformées en cours d'union.....	163
<i>Construction propre ou bien commun – Analyse</i>	
<i>de l'article 1406 du Code civil.....</i>	164
<i>Analyse des travaux préparatoires.....</i>	164
Avis de la Commission d'études législatives du 22 décembre 1966	164
Avis du Conseil d'État du 8 décembre 1970	165
Le texte définitif suivra l'avis du Conseil d'État.....	166
Avis du Conseil d'État du 16 novembre 1973.....	167
Analyse de l'article 1406, alinéa 2, et applications jurisprudentielles	167
Finalité de l'article 1406, alinéa 2	167
Évaluation au jour de la liquidation	167

<i>L'article 1407 du Code civil</i>	172
Texte	172
Les travaux préparatoires	172
<i>L'article 1408 du Code civil</i>	173
Texte	173
Texte proposé par le Gouvernement	173
Avis du Conseil d'État du 8 décembre 1970	174
<i>Le régime des récompenses dans le cadre des passifs communs</i>	175
Jurisprudence : présomption de passif commun charge de la preuve.....	175
VIII. Clause d'emploi et de remploi	176
IX. Le régime de la séparation de biens	177
<i>Enrichissement sans cause</i>	178
<i>Fonds de commerce propre de l'un des époux</i>	178
<i>Date pour évaluer l'appauvrissement et l'enrichissement</i> <i>corrélatif</i>	178
<i>Critères pour la fixation de la valeur</i>	178
<i>Biens possédés en indivision</i>	179
<i>Biens acquis par un époux avec les deniers du conjoint</i>	179
<i>Séparation de biens et communauté de fait – Partage</i>	179
Section III. Les effets du divorce sur le nom des époux	179
Section IV. Les effets du divorce sur la nationalité des époux	181
 Conclusions et considérations finales	183
Index	185
Table des matières	193