

Introductory Note: The Problem

1. One member of the public, Mr. P.B., drew the attention of the Commission to a shortcoming in our law regarding the rights of grandparents to have access to their grandchildren. The Commission thus decided early this year, as part of its Annual Program for calendar year 2007, to review, in the light of developments in French law, our law regarding the relationship of children with their grandparents and other ascendants, as well as with other persons.

Our Observations and Findings: Issues calling for Reform

Relationship of a Child with his or her grandparents and other ascendants

2. Unlike the Code Civil Mauricien, the French Civil Code (CCF) provides in the first alinéa to Article 371-4 that:

*L'enfant a le droit d'entretenir des relations personnelles avec ses ascendants. Seul l'intérêt de l'enfant peut faire obstacle à l'exercice de ce droit.*¹

3. The first alinéa of Article 371-4 CCF thus clearly spells out as “un droit du mineur celui d’entretenir des relations personnelles avec ses ascendants”.² It is presumed that “il est de l’intérêt de l’enfant, sauf raisons graves, qu’il puisse entretenir des relations avec ses grands-parents, voire avec d’autres ascendants, qu’il s’agisse d’ascendants légitimes ou naturels, ou des ascendants par le sang en cas d’adoption simple car il n’y a pas alors de rupture avec la famille par le sang ...”³

¹ Loi No. 70-459 du 4 Juin 1970, Article 1 [en vigueur le 1er Janvier 1971], subsequently amended by Loi No. 93-22 du 8 Janvier 1993, Article 48 III [en vigueur le 1er Février 1994], Loi No. 2002-305 du 4 Mars 2002, Article 4, and Loi No. 2007-293 du 5 Mars 2007, Article 8.

² Lamy, Droit Civil, Droit des Personnes et de la Famille, Etude 449 “Attribution et Exercice de l’Autorité Parentale”, at note 449-24.

³ *Loc. Cit.*

4. Courts in France have considered that “si l'enfant a le droit d'avoir des relations avec ses ascendants, ce droit appartient aussi réciproquement aux ascendants”.⁴
5. The right encompasses “un droit de correspondance, de visite et d'hébergement”.⁵ French Courts have however been inclined to decide, when parents are divorced, that “les grands-parents exerceraient leurs prérogatives dans le cadre du droit de visite et d'hébergement attribué à l'un des parents, dans la mesure où il s'agit d'éviter une superposition des droits de visite.”⁶
6. It is to be noted that “les père et mère ne peuvent s'opposer aux relations entre l'enfant et ses grands-parents qu'en prouvant que des motifs graves s'y opposent ... [grand-père soupçonné d'abus sexuels, l'équilibre de l'enfant] ... ”⁷

Relationship of a Child with a third party [related or not]

7. The second alinéa to Article 371-4 CCF provides as follows:-
Si tel est l'intérêt de l'enfant, le juge aux affaires familiales fixe les modalités des relations entre l'enfant et un tiers, parent ou non.
8. The French Civil Code thus confers “aux tiers la possibilité d'entretenir des relations avec l'enfant, notamment pour tenir compte de l'importance des familles recomposées et de la

⁴ Vide CA Paris, 3 Avril 2003, AJ famille 2003.227, obs. F. B. Vide also Dalloz, Répertoire de Droit Civil, ‘Autorité Parentale’, at note 330.

⁵ *Op. cit.*, note 2, at note 449-24.

⁶ *Loc. Cit.* Vide also C. Lienhard, “Position procédurale des grands-parents lors de la séparation des parents”, D. AJ Famille 2002, no. 3, p. 88.

⁷ *Ibid.* The Court of Cassation has thus decided that “l'équilibre de l'enfant peut motiver une décision de rejet de la demande formée par les grands-parents en vue d'exercer leur droit à entretenir des relations personnelles avec le mineur, au moins dans l'attente d'un apaisement du conflit entre parents et grands-parents” [Cass., 1re Civ., 13 Décembre 1989, No. 87-20.205, Bull. Civ. I, No. 389]. Courts have also considered as “un motif grave au sens de l'article 371-4 du code civil, justifiant le refus d'un droit de visite et d'hébergement ‘le simple risque de manipulations’ exercé par les grands-parents (CA Agen, 10 nov. 2002, Juris-Data no 203167), ou encore que le sentiment de trahison ressenti par l'enfant à l'encontre de ses grands-parents suffisait à justifier le refus d'un droit de visite et d'hébergement (CA Aix-en-Provence, 21 janv. 2002, Juris-Data no 202987)”.

présence des ‘beaux-parents’⁸, thereby permitting “la continuation des relations entre l’enfant et une tierce personne qui aurait eu avec lui pendant un certain temps des liens affectifs étroits, dont une cessation brutale aurait été contraire à l’intérêt du mineur”.⁹

Relationship of a Child with his or her brothers and sisters

9. Article 371-5 CCF reads as follows:-

L’enfant ne doit pas être séparé de ses frères et soeurs, sauf si cela n’est pas possible ou si son intérêt commande une autre solution. S’il y a lieu, le juge statue sur les relations personnelles entre les frères et soeurs.

10. This article was inserted in the French Civil Code by Article 1 of the Loi No. 96-1238 du 30 Décembre 1996.¹⁰ No equivalent provision exists in the Code Civil Mauricien.

11. Article 371-5 CCF lays down the ‘principe de non-séparation de la fratrie’¹¹, which a Judge is bound to take into account “lorsqu’il détermine les modalités d’exercice de l’autorité parentale conjointe, et notamment la résidence de l’enfant”.¹²

⁸ Vide also Dalloz, Répertoire de Droit Civil, ‘Autorité Parentale’, at note 332.

⁹ *Op. cit.*, note 2, at note 449-25. For instance “droit de visite accordée à l’ex-concubin de la mère”.

¹⁰ Journal Officiel du 1er Janvier 1997.

¹¹ Dalloz, Répertoire de Droit Civil, ‘Autorité Parentale’, at note 334.

¹² *Loc. Cit.*

Our Recommendations

12. We recommend that new Articles 371-4 and 371-5 be added to the Code Civil Mauricien, on the same line as in the French Civil Code. A draft Civil Code Mauricien (Amendment) Bill is annexed to our Report.

Concluding Remarks

13. The amendments we propose to the Code Civil Mauricien are in line with Article 3(1) of the UN Convention on the Rights of the Child, which are inter alia to the effect that the best interests of the child shall be the primary consideration in decisions taken by the Judiciary.
14. The changes we propose to our Civil Code are also meant to give effect to the right to respect for family life, a fundamental human right which could be recognized and afforded protection by being entrenched in chapter II of our Constitution.¹³

¹³ Vide Article 17(1) of the UN Covenant on Civil and Political Rights, Article 8(1) of the European Convention for the Protection of Human Rights and Fundamental Freedoms, and Article 16(1) of the UN Convention on the Rights of the Child. The European Court of Human Rights have had the opportunity to pronounce itself on the issues we address in this Report: vide *L. v. Finland* (2002), *Kutzner v. Germany* (2002), *Covezzi & Morselli v Italy* (2003).

Annex

THE CODE CIVIL MAURICIEN (AMENDMENT) BILL

(No of 2007)

Explanatory Memorandum

The object of this Bill is to amend the Code Civil Mauricien to make provision for –

- (a) A Child to have the right to entertain relationship with his or her grand parents and other ascendants;
- (b) the Juge in Chambers to have the power to enable a third party, who may or may not be related to a child, to entertain a relationship with a child when such is in the best interests of that child; and
- (c) A Child not to be separated, save in exceptional circumstances, from his brothers and sisters.

June 2007

(sd) Jayarama Valayden

Attorney-General and

Minister of Justice and Human Rights

THE CODE CIVIL MAURICIEN (AMENDMENT) BILL

(No. of 2007)

ARRANGEMENT OF CLAUSES

Clause

1. Short title.
2. Interpretation
3. Livre Premier of the Principal Act amended

A BILL

To amend the Code Civil Mauricien with the object of making provision for the relationship of children with their grandparents and other ascendants, as well as with other third parties, when such is in their best interests, and for a child not to be separated, save in exceptional circumstances, with his or her brothers and sisters.

ENACTED by the Parliament of Mauritius, as follows –

1. **Short title.**

This Act may be cited as the Code Civil Mauricien (Amendment) Act 2007.

2. Interpretation

In this Act –

“principal Act” means the Code Civil Mauricien.

3. Livre Premier of the principal Act amended

Livre Premier of the principal Act is amended by adding immediately after the existing Article 371-3 the following new Articles 371-4 and 371-5:-

371-4 L'enfant a le droit d'entretenir des relations personnelles avec ses ascendants. Seul l'intérêt de l'enfant peut faire obstacle à l'exercice de ce droit.

Si tel est l'intérêt de l'enfant, le Juge en Chambre fixe les modalités des relations entre l'enfant et un tiers, parent ou non.

371-5 L'enfant ne doit pas être séparé de ses frères et soeurs, sauf si cela n'est pas possible ou si son intérêt commande une autre solution. S'il y a lieu, le juge statue sur les relations personnelles entre les frères et soeurs.