

TEXTES

LE DIVORCE PAR CONSENTEMENT MUTUEL PAR ACTE SOUS SIGNATURE PRIVÉE CONTRESIGNÉ PAR AVOCATS

1^{ER} JANVIER 2017

Entrée en vigueur des dispositions législatives et réglementaires
relatives au divorce par consentement mutuel
par acte sous signature privée contresigné par avocats

POUR MEMOIRE

Le 1er janvier 2017, entrent en vigueur les dispositions législatives et réglementaires relatives au divorce par consentement mutuel par acte sous signature privée contresigné par avocats.

Article 229 nouvel alinéa 1

« Les époux peuvent consentir mutuellement à leur divorce par acte sous signature privée contresigné par avocats, déposé au rang des minutes d'un notaire. »

- A compter du 1er janvier 2017, le divorce par consentement mutuel sera constaté par acte sous signature privée contresigné par avocats, déposé au rang des minutes d'un notaire. La convention de divorce ne sera plus homologuée par un juge.
- Les requêtes en divorce par consentement mutuel déposées au greffe du juge aux affaires familiales avant le 31 décembre 2016 demeurent régies par l'ancienne procédure (homologation du juge – possibilité d'avoir recours à un seul avocat pour les deux parties).

LES TEXTES DE REFERENCE

- **LOI n° 2016-1547 du 18 novembre 2016** de modernisation de la justice du XXI^e siècle – Chapitre II : Unions et séparations - Art. 50 - [JO du 19 novembre 2016](#)
- **Code civil** - Livre Ier - Titre VI - Chapitre Ier - Section 1 : Du divorce par consentement mutuel - Paragraphe 1 : Du divorce par consentement mutuel par acte sous signature privée contresigné par avocats, déposé au rang des minutes d'un notaire - [Art. 229 -1 et s.](#)
- **Décret n° 2016-1907 du 28 décembre 2016** relatif au divorce prévu à l'article 229-1 du code civil et à diverses dispositions en matière successorale - [JO du 29 décembre 2016](#)
- **Arrêté du 28 décembre 2016** fixant le modèle de l'information délivrée aux enfants mineurs capables de discernement dans le cadre d'une procédure de divorce par consentement mutuel par acte sous signature privée contresigné par avocats, déposé au rang des minutes d'un notaire - [JO du 29 décembre 2016](#)



CONVENTION DE DIVORCE PAR CONSENTEMENT MUTUEL

LES TEXTES APPLICABLES

Art. 229-1. « Lorsque les époux s'entendent sur la rupture du mariage et ses effets, ils constatent, assistés chacun par un avocat, leur accord dans une convention prenant la forme d'un acte sous signature privée contresigné par leurs avocats et établi dans les conditions prévues à l'article 1374 ».

Rappel concernant l'article 1374 du code civil

L'ordonnance n°2016-131 du 10 février 2016 portant réforme du droit des contrats, du régime général et de la preuve des obligations a introduit un nouvel article 1374 du code civil rédigé ainsi :

« L'acte sous signature privée contresigné par les avocats de chacune des parties ou par l'avocat de toutes les parties fait foi de l'écriture et de la signature des parties, tant à leur égard qu'à celui de leurs héritiers ou ayants cause.

La procédure de faux prévue par le code de procédure civile lui est applicable.

Cet acte est dispensé de toute mention manuscrite exigée par la loi. »

Rappel concernant l'article 7.2 du RIN

Article 7.2 - Obligations du rédacteur

« L'avocat rédacteur d'un acte juridique assure la validité et la pleine efficacité de l'acte selon les prévisions des parties. Il refuse de participer à la rédaction d'un acte ou d'une convention manifestement illicite ou frauduleux. Sauf s'il en est déchargé par les parties, il est tenu de procéder aux formalités légales ou réglementaires requises par l'acte qu'il rédige et de demander le versement préalable des fonds nécessaires ».

GRANDS PRINCIPES

• La présence obligatoire de deux avocats

Chaque partie doit nécessairement être assistée de son avocat qui contresigne la convention.

Les avocats sont tenus de s'assurer :

- du plein consentement, libre et éclairé, de l'époux qu'ils assistent ;
- de l'équilibre de la convention et de ce qu'elle préserve les intérêts de leur client ;
- de ce qu'elle contient les éléments requis par la loi (voir infra) et ne contrevient pas à l'ordre public ;
- de ce que les enfants ont bien été informés par les parents de leur droit à être entendus.

• Les travaux préparatoires à la convention

L'avocat doit notamment réunir les pièces suivantes : pièce d'identité en cours de validité, livret de famille, copie intégrale datant de moins de trois mois de l'acte de mariage, des actes de naissance des époux et des enfants du couple, contrat de mariage s'il en existe un, justificatif de domicile, justificatif des ressources et charges de chaque partie (avis d'imposition, etc.), déclaration certifiant sur l'honneur l'exactitude de leurs ressources, revenus, patrimoine et conditions de vie prévue à l'article 272 du code civil dans le cadre de la fixation d'une prestation compensatoire, etc.

Comme tout contrat, la convention de divorce peut être remise en cause sur le fondement des actions propres au droit des contrats, et notamment les actions en nullité. Les articles 1112 et 1112-1 du code civil lui sont également applicables et obligent les parties à négocier de bonne foi et à une parfaite loyauté et transparence sur les informations échangées. Cette phase de négociation précontractuelle est donc essentielle pour la sécurité juridique de l'acte. Elle est également la preuve de l'accompagnement de l'avocat dans l'élaboration de l'acte.



- **Les conditions de forme de la convention**

Le nouvel article 229-3 du code civil rappelle que « Le consentement au divorce et à ses effets ne se présume pas » et liste les mentions et dispositions que doit contenir la convention à peine de nullité :

- 1° Les nom, prénoms, profession, résidence, nationalité, date et lieu de naissance de chacun des époux, la date et le lieu de mariage, ainsi que les mêmes indications, le cas échéant, pour chacun de leurs enfants ;
- 2° Le nom, l'adresse professionnelle et la structure d'exercice professionnel des avocats chargés d'assister les époux ainsi que le barreau auquel ils sont inscrits ;
- 3° La mention de l'accord des époux sur la rupture du mariage et sur ses effets dans les termes énoncés par la convention ;
- 4° Les modalités du règlement complet des effets du divorce, notamment s'il y a lieu au versement d'une prestation compensatoire ;
- 5° L'état liquidatif du régime matrimonial, le cas échéant en la forme authentique devant notaire lorsque la liquidation porte sur des biens soumis à publicité foncière, ou la déclaration qu'il n'y a pas lieu à liquidation ;
- 6° La mention que le mineur a été informé par ses parents de son droit à être entendu par le juge dans les conditions prévues à l'article 388-1 et qu'il ne souhaite pas faire usage de cette faculté.

L'article 1145 alinéa 2 du code de procédure civile impose par ailleurs d'annexer à la convention de divorce le formulaire signé et daté par chacun des enfants mineurs.

Ce formulaire, qui doit avoir été préalablement adressé à chacun des enfants mineurs, mentionne son droit de demander à être entendu dans les conditions de l'[article 388-1 du code civil](#) ainsi que les conséquences de son choix sur les suites de la procédure.

Le modèle de ce formulaire est fixé par arrêté du ministre de la justice (Arrêté du 28 décembre 2016 - [JO du 29 décembre 2016](#))

Si l'enfant n'a pas de discernement, ce que les parents titulaires de l'autorité parentale sont le plus à même d'apprécier, et notamment lorsqu'il s'agit d'un enfant en bas-âge, la convention doit indiquer que c'est pour cette raison que l'information n'a pas été donnée (article 1144-2 CPC).

Les nouvelles dispositions du code de procédure civile ajoutent également :

- Mention dans la convention :

Le nom du notaire ou de la personne morale titulaire de l'office chargé de recevoir l'acte en dépôt de l'acte au rang de ses minutes (Art. 1144-1 CPC) ;

La valeur des biens ou droits attribués à titre de prestation compensatoire (Art. 1144-3 CPC)

Lorsque la convention de divorce fixe une pension alimentaire ou une prestation compensatoire sous forme de rente viagère : les modalités de recouvrement, les règles de révision de la créance et les sanctions pénales encourues en cas de défaillance (Art. 1144-4. CPC).

- En annexe le cas échéant :

L'état liquidatif de partage en la forme authentique (Art. 1145 alinéa 2 CPC)

L'acte authentique d'attribution de biens soumis à publicité foncière (Art. 1145 alinéa 2 CPC)

A noter : aux termes du nouvel article 1144-3 du code de procédure civile, lorsque des biens ou droits attribués à titre de prestation compensatoire sont soumis à la publicité foncière, l'attribution est opérée par acte dressé en la forme authentique devant notaire.

Enfin, l'article 1146 alinéa 2 du code de procédure civile prévoit que :

Lorsque la convention est rédigée en langue étrangère, elle doit être accompagnée d'une traduction de l'acte et de ses annexes effectuée par un traducteur habilité.



SIGNATURE DE LA CONVENTION

LES GRANDS PRINCIPES

- **Un délai de réflexion de 15 jours**

Aux termes du nouvel article 229-4 du code civil,

« L'avocat adresse à l'époux qu'il assiste, par lettre recommandée avec demande d'avis de réception, un projet de convention, qui ne peut être signé, à peine de nullité, avant l'expiration d'un délai de réflexion d'une durée de quinze jours à compter de la réception ».

L'article 229-1 alinéa 2 impose au notaire de s'assurer, avant de déposer la convention au rang de ses minutes, que le projet de convention n'a pas été signé avant l'expiration de ce délai de réflexion.

Il est donc conseillé d'annexer à la convention les avis de réception du projet de convention par chacun des époux, datés d'au moins 15 jours avant la date de signature.

- **La signature et la conservation de l'acte**

Aux termes de l'article 1145 du code de procédure civile,

Alinéa 1 : La convention de divorce est signée par les époux et leurs avocats ensemble, en trois exemplaires.

Alinéa 3 : Chaque époux conserve un original de la convention accompagné, le cas échéant, de ses annexes et revêtu des quatre signatures. Le troisième original est destiné à son dépôt au rang des minutes d'un notaire.

Alinéa 4 : Le cas échéant, un quatrième original est établi, dans les mêmes conditions, pour permettre la formalité de l'enregistrement.

⇒ La convention est donc signée en trois exemplaires, quatre le cas échéant, par chacune des parties et chacun des avocats (4 signatures).

Le Conseil national des barreaux considère que la convention de divorce devrait pouvoir être formalisée par voie électronique et signée électroniquement via la plateforme eBarreau.

La signature de la convention, même électronique, devrait cependant se faire en présentiel (« les époux et leurs avocats ensemble »).

Le Ministère de la justice n'a pas cependant confirmé ce point à ce jour.

Le Conseil national des barreaux invite donc les avocats à organiser une séance de signature de l'acte, après avoir donné lecture de celui-ci et s'être assurés de l'identité des époux et de leur consentement libre et éclairé sur le divorce et ses conséquences.



TRANSMISSION AU NOTAIRE

TRANSMISSION AU NOTAIRE POUR DEPOT AU RANG DES MINUTES

- **Dans un délai de 7 jours suivant la signature de la convention**

La convention de divorce, le cas échéant accompagnée du formulaire d'information complété par le (ou les) mineur(s), est transmise, à la requête des parties, par l'avocat le plus diligent au notaire, aux fins de dépôt au rang de ses minutes, dans un délai de sept jours suivant la date de la signature de la convention (Art. 1146 alinéa 1 du CPC).

En l'absence de précision quant aux modalités de transmission de la convention et en dépit de l'absence de sanction du non-respect de ce délai, il est recommandé de transmettre la convention par lettre recommandée avec accusé de réception.

LE DEPOT AU RANG DES MINUTES DU NOTAIRE

- **Dans un délai de 15 jours suivant la réception**

Le notaire dispose de 15 jours pour déposer la convention au rang de ses minutes (Art. 1146 alinéa 3 CPC). A cette occasion, il contrôle le respect des exigences formelles prévues aux 1° à 6° de l'article 229-3 et s'assure que le projet de convention n'a pas été signé avant l'expiration du délai de réflexion (Art. 229-1. alinéa 2 du code civil).

Il ne contrôle pas le consentement des parties ni l'équilibre de la convention et il ne peut demander à ce que les parties ou les avocats se présentent devant lui.

Le coût de la procédure de dépôt sera fixé par arrêté à hauteur de 50 euros.

- **Délivrance par le notaire d'une attestation de dépôt**

Le notaire adresse aux avocats des parties une attestation de dépôt qui mentionne l'identité des époux et la date du dépôt.

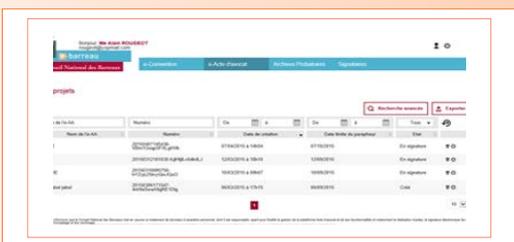
- **Formalités de l'enregistrement**

L'avocat envoie aux impôts le quatrième original destiné à la formalité de l'enregistrement, accompagné de ses annexes, notamment en cas de partage d'un bien immobilier (article 635 du code général des impôts).

- **Transcription du divorce par l'avocat**

L'avocat le plus diligent adresse l'attestation de dépôt aux mairies concernées en vue de la transcription du divorce en marge de l'acte de mariage ainsi que de l'acte de naissance de chacun des époux (art. 1147 CPC).

Je dépose, je signe et j'archive mon acte électronique sur e-barreau.fr - <https://www.e-barreau.fr/>



L'acte d'avocat électronique est accessible en ligne sur eBarreau sans contraintes de temps, d'espace et de mobilité.

Cet acte d'avocat (AAe) 100% électronique, mais avec toute la valeur totalement sécurisé.

Il permet en outre une date certifiée, une signature accélérée sans délais postaux, un archivage probatoire de longue durée garanti, sécurisé, et accessible en ligne.



EFFETS ET EXECUTION DE LA CONVENTION

LA PRISE D'EFFET DE LA CONVENTION

L'article 229-1 alinéa 3 du code civil dispose que « Ce dépôt donne ses effets à la convention en lui conférant date certaine et force exécutoire ».

L'article 229-4 alinéa 2 du code civil confirme que « La convention a force exécutoire au jour où elle acquiert date certaine. »

L'article 260 du code civil dispose pour sa part que le mariage est dissous « par la convention de divorce conclue par acte sous signature privée contresigné par avocats, à la date à laquelle elle acquiert force exécutoire ».

Le mariage est donc dissout à la date du dépôt de la convention au rang des minutes du notaire.

Cela étant, l'article 262-1 précise que la convention prend effet dans les rapports entre les époux, en ce qui concerne leurs biens « à la date à laquelle la convention réglant l'ensemble des conséquences du divorce acquiert force exécutoire, à moins que cette convention n'en stipule autrement ».

A l'égard des tiers, il est justifié du divorce par la production de l'attestation de dépôt délivrée par le notaire ou une copie de celle-ci (Art. 1148 CPC). Le divorce leur est opposable à compter de la transcription du divorce sur les actes d'état civil.

L'EXECUTION DE LA CONVENTION

L'article L 111-3 du code des procédures civiles d'exécution ajoute à la liste des titres exécutoires « les accords par lesquels les époux consentent mutuellement à leur divorce par acte sous signature privée contresignée par avocats, déposés au rang des minutes d'un notaire ».

C'est ainsi que le créancier d'une pension alimentaire peut se faire payer directement le montant de cette pension par un tiers débiteurs dès qu'une échéance d'une pension alimentaire, fixée par la convention de divorce par consentement mutuel, n'a pas été payée à son terme (article L 213-1 du code des procédures civiles d'exécution).

Pour faire exécuter la convention sur le territoire d'un autre Etat membre de l'Union européenne, la requête aux fins de certification doit être présentée au notaire ou à la personne morale titulaire de l'office notarial ayant procédé au dépôt et conservant l'original de la convention (article 509-3 du code de procédure civile).

LES CAS DANS LESQUELS LE DIVORCE PAR CONSENTEMENT MUTUEL PAR ACTE SOUS SIGNATURE PRIVEE CONTRESIGNE PAR AVOCATS EST EXCLU

Art. 229-2 du code civil : « Les époux ne peuvent consentir mutuellement à leur divorce par acte sous signature privée contresigné par avocats lorsque :

« 1° Le mineur, informé par ses parents de son droit à être entendu par le juge dans les conditions prévues à l'article 388-1, demande son audition par le juge ;

« 2° L'un des époux se trouve placé sous l'un des régimes de protection prévus au chapitre II du titre XI du présent livre ».

C'est ainsi que lorsqu'un enfant mineur demande à être entendu par le juge dans les conditions de l'article 388-1 du code civil, la juridiction doit être saisie dans les conditions connues jusqu'alors (Art. 1148-2 CPC).

Le formulaire d'information rempli, daté et signé par l'enfant sera annexé aux actes habituellement déposés. Les parties peuvent alors décider d'avoir recours à un seul avocat (nécessairement du ressort de la Cour d'appel).

Après avoir procédé à l'audition du mineur dans les conditions définies aux articles 338-6 et suivants ou, en l'absence de discernement, avoir refusé son audition dans les conditions définies aux articles 338-4 et 338-5, le juge convoque chacun des époux par lettre simple expédiée quinze jours au moins avant la date qu'il fixe pour leur audition. Il avise le ou les avocats (article 1092 CPC).

Il reviendra au juge de constater l'accord des parties pour prononcer le divorce par consentement mutuel. Il procédera à l'homologation de la convention.



HONORAIRES ET FRAIS

LA CONVENTION D'HONORAIRES

Chaque avocat doit établir une convention d'honoraires en application de l'article 10 de la loi 71-1130 du 31 décembre 1971 modifiée.

- **Fiche technique** : convention d'honoraires obligatoire en toutes matières - accès avocat uniquement
- **Guide de rédaction n°1** : convention d'honoraires sur la base d'un **honoraire fixe** avec éventuellement un honoraire de résultat - accès avocat uniquement
- **Guide de rédaction n°2** : convention d'honoraires sur la base d'un **tarif horaire** avec éventuellement un honoraire de résultat - accès avocat uniquement

Ces documents proposés à titre informatif ne constituent pas des préconisations mais une simple trame de référence qu'il appartient à chaque avocat d'adapter en fonction de la nature et du contexte de la convention, de la situation précise et de l'évolution des textes en la matière. A ce titre, son utilisation ne saurait en aucune manière engager la responsabilité du CNB. Par ailleurs, ces guides pouvant faire l'objet d'une actualisation, nous vous invitons à venir les consulter en ligne régulièrement. | Dernière actualisation : 1er juin 2016

L'AIDE JURIDICTIONNELLE

Le calcul des ressources pour vérifier l'éligibilité à l'aide juridictionnelle sera fonction des revenus individuels et non plus ceux du couple dans son ensemble. Les articles 118.1 à 118.8 du décret n°91-1266 du 19 déc. 1991 sont modifiés.

Si le divorce est mené à son terme, l'avocat percevra la totalité des UV prévues par le **décret n° 2016-1876 du 27 décembre 2016 portant diverses dispositions relatives à l'aide juridique** (24 UV) sur présentation au bureau d'aide juridictionnelle de l'attestation de dépôt délivrée par le notaire et un extrait de la convention portant sur la seule répartition des frais entre les époux (Art. 118-3 alinéa 1).

Si la procédure n'aboutit pas à son terme (ex : rétractation dans le délai de réflexion de 15 jours), la rétribution sera fixée en fonction des diligences accomplies. L'avocat doit communiquer au président du bureau d'AJ les correspondances portant la mention "Officiel" échangées au cours de la procédure et une attestation récapitulant les diligences accomplies, de nature à établir leur importance et leur sérieux (art. 118-3 al. 2).

LE PARTAGE DES FRAIS

L'article 1144-5 du code de procédure civile prévoit que la convention de divorce fixe la répartition des frais de celui-ci entre les époux, sous réserve de l'application des dispositions de l'article 123-2 du décret n° 91-1266 du 19 décembre 1991 lorsque l'un des époux bénéficie de l'aide juridictionnelle. A défaut de précision, les frais sont partagés par moitié entre les époux.

RESSOURCES COMPLEMENTAIRES EN LIGNE

Je dépose, je signe et j'archive mon acte électronique sur e-barreau.fr - <https://www.e-barreau.fr/>



L'acte d'avocat électronique est accessible en ligne eBarreau sans contraintes de temps, d'espace et de mobilité. Cet acte d'avocat (AAe) 100% électronique, mais avec toute la valeur d'un acte d'avocat papier, est un outil juridique simple à exploiter, rapide à utiliser, et totalement sécurisé. Il permet en outre une date certifiée, une signature accélérée sans délais postaux, un archivage probatoire de longue durée garanti, sécurisé, et accessible en ligne.

Je rédige mon acte d'avocat : conseils pratiques - www.actedavocats.fr/



Une plateforme d'information vous accompagne dans la production et la conservation de vos actes d'avocats (AA). Outre des outils de communication pour leur promotion auprès de vos clients, vous y trouverez les principales règles déontologiques et professionnelles spécifiques à respecter, des conseils précieux en matière de formalisme et de présentation, des clauses-type de mentions obligatoires ou facultatives pour la rédaction d'un acte d'avocat ainsi que les bonnes pratiques en matière de conservation et d'archivage de l'acte.

Je me tiens informé(e) des actualités en la matière- <http://www.cnb.avocat.fr/>



Notez-bien : Le Conseil national des barreaux mettra très prochainement à disposition de l'ensemble des avocats français des modèles d'actes pour les guider dans la rédaction des conventions de divorce par consentement mutuel contresignées par avocats.



© CONSEIL NATIONAL DES BARREAUX

**CE DOCUMENT A ETE ELABORE PAR LE CONSEIL NATIONAL DES BARREAUX
A DESTINATION DES AVOCATS**

Il ne doit en aucun cas faire l'objet d'une diffusion ou d'une rediffusion en dehors du cadre de la profession. A ce titre, sa reproduction et sa réutilisation ne sont autorisés sans accord préalable qu'aux avocats et pour un usage lié à leur activité professionnelle. Toute autre diffusion ou réutilisation est soumise à autorisation préalable du Conseil national des barreaux qui en conserve tous les droits de propriété intellectuelle. Elle reste dans tous les cas subordonnée au respect de l'intégrité de l'information et des données et à la mention précise des sources.