

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2002-2003

16 OKTOBER 2002

Wetsontwerp betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden

AMENDEMENTEN

Nr. 1 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

In het voorgestelde artikel 47quinquies, § 3, het tweede lid vervangen als volgt:

«Indien deze voorafgaande kennisgeving niet kon geschieden, stellen de politieambtenaren de procureur des Konings schriftelijk en binnen 24 uur in kennis van de strafbare feiten die zij hebben gepleegd. De politieambtenaren redigeren een nota waarin zij de feitelijke elementen vermelden die het gepleegde strafbare feit kenmerken.»

Verantwoording

Het is mogelijk dat de gemachtigde politieambtenaren niet de tijd hebben gehad de procureur des Konings vooraf in kennis te stellen van de in artikel 47quinquies, § 2, bedoelde strafbare feiten die zij van plan waren te plegen. In dat geval is het noodzakelijk dat de procureur des Konings binnen 24 uur op de hoogte wordt gebracht van de strafbare feiten die de bij een bijzondere opsporingsmethode of -techniek betrokken politieambtenaren zouden hebben gepleegd.

Het komt de procureur des Konings toe na te gaan of de termijn van 24 uur werd nageleefd, waarbij hij rekening houdt met de concrete elementen die met de aanwending van de bijzondere opsporingsmethode gepaard zijn gegaan. In geen geval mag de fysieke integriteit van de bij de bijzondere opsporingsmethode betrokken politieambtenaren in het gedrang komen door de verplichte kennisgeving aan de procureur des Konings. De vereiste termijn van 24 uur moet de procureur des Konings in staat stellen over alle feitelijke elementen te beschikken die het gepleegde strafbaar feit hebben gekenmerkt, zodat hij kan oordelen of de politieambtenaar het strafbaar feit heeft gepleegd met naleving van

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2002-2003

16 OCTOBRE 2002

Projet de loi concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête

AMENDEMENTS

N° 1 DE MME NYSSSENS

Art. 4

À l'article 47quinquies proposé, remplacer l'alinéa 2 du § 3 par ce qui suit:

«Si cette communication préalable n'a pu avoir lieu, les fonctionnaires de police informent par écrit dans les 24 heures le procureur du Roi des infractions qu'ils ont commises. Le fonctionnaire de police rédige une note écrite qui contiendra les éléments de fait caractérisant la commission de l'infraction.»

Justification

Dans l'hypothèse où les fonctionnaires de police habilités n'ont pu communiquer préalablement au procureur du Roi les infractions qu'ils ont l'intention de commettre dans le § 2 de l'article 47quinquies, il est nécessaire que le procureur du Roi soit informé dans un délai de 24 heures des infractions que les fonctionnaires de police impliqués dans une méthode ou technique particulière de recherche auraient commises.

L'appréciation du délai de 24 heures revient au procureur du Roi sur base des éléments concrets pris en considération à l'occasion de l'exécution d'une méthode particulière de recherche. En aucun cas, l'obligation pour le fonctionnaire de police impliqué dans une méthode particulière de recherche d'informer le procureur du Roi ne peut mettre en danger son intégrité physique. L'exigence du délai de 24 heures doit permettre au procureur du Roi de disposer de tous les éléments de fait ayant caractérisé la commission de l'infraction dans l'objectif d'apprécier si le fonctionnaire de police a commis l'infraction en respectant le principe de proportionnalité quant au but visé pour l'exécution d'une

het evenredigheidsbeginsel in het licht van het doel dat werd beoogd met de bijzondere opsporings- of onderzoeksmethode, dan wel -techniek.

Daartoe moet de politieambtenaar een schriftelijke nota tot de procureur des Konings richten, waarin hij alle nuttige informatie verschaft omtrent het door hem begane strafbare feit.

Nr. 2 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

In het voorgestelde artikel 47 *quinquies*, § 2, het eerste lid vervangen als volgt :

« *Vrij van straf blijven de politieambtenaren die, met de uitdrukkelijke toestemming van de procureur des Konings, strikt noodzakelijke strafbare feiten plegen in het kader van hun opdracht en met het oog op het welslagen ervan, dan wel ter verzekering van hun eigen veiligheid of die van andere personen die de officier belast met de permanente controle op de bijzondere opsporingsmethoden in het arrondissement betrouwbaar acht en die op advies van de procureur des Konings eventueel bij de operatie betrokken zijn.* »

Verantwoording

De wetgever moet nadere preciseringen verschaffen omtrent de rechtspositie van de burgers die op een of andere manier betrokken zijn bij de uitvoering van bijzondere opsporingstechnieken. Terzake moet het voorspelbaarheidsbeginsel gelden: de bevoegde gerechtelijke diensten moeten betrouwbare burgers betrekken bij bijzondere opsporingsoperaties. Daartoe is het noodzakelijk dat die burgers vooraf worden aangewezen door de officier die belast is met de permanente controle op de bijzondere opsporingsmethoden in het gerechtelijke arrondissement; nog vóór die aanwijzing moet de officier eerst de bevoegde procureur des Konings over een en ander raadplegen.

Nr. 3 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

In het voorgestelde artikel 47 *quinquies*, § 2, tussen het tweede en het derde lid, een nieuw lid invoegen, luidende :

« *In elk geval is het verboden de fysieke integriteit van personen op welke wijze ook opzettelijk aan te tasten.* »

Verantwoording

Wanneer de bij bijzondere opsporingsmethoden betrokken politieambtenaren noodgedwongen strafbare feiten moeten plegen, dient zulks te gebeuren binnen een dwingend wettelijk raamwerk dat stoelt op degelijke beginselen. Daarbij moet de bescherming van eenieders fysieke integriteit centraal staan. Opzettelijke strafbare feiten tegen personen zijn hoe dan ook uit den boze.

méthode ou technique particulière de recherche ou d'investigation.

À cet égard, le fonctionnaire de police sera amené à rédiger une note écrite au procureur du Roi dans laquelle il fournira toutes les informations utiles entourant la commission de l'infraction par le fonctionnaire de police.

N° 2 DE MME NYSSSENS

Art. 4

À l'article 47 *quinquies* proposé, remplacer l'alinéa 1^{er} du § 2 par ce qui suit :

« *Sont exemptés de peine les fonctionnaires de police qui, dans le cadre de leur mission et en vue de la réussite de celle-ci ou afin de garantir leur propre sécurité ou celles d'autres personnes reconnues comme fiables par l'officier chargé du contrôle permanent des méthodes particulières de recherche pour l'arrondissement sur avis du procureur du Roi qui seraient impliqués dans l'opération, commettent des infractions absolument nécessaires, ce avec l'accord exprès du procureur du Roi.* »

Justification

Le législateur doit préciser le statut des personnes civiles qui seraient associées, d'une manière ou d'une autre, aux opérations des techniques spéciales de recherche. Le principe de prévisibilité doit s'appliquer ici: les services judiciaires compétents doivent associer des personnes civiles de confiance dans le cadre d'une opération particulière de recherche. Pour cela, il est nécessaire que ces personnes soient, préalablement à leur implication dans l'opération, désignées par l'officier qui est chargé du contrôle permanent des méthodes particulières de recherche dans l'arrondissement judiciaire après avoir consulté le procureur du Roi compétent.

N° 3 DE MME NYSSSENS

Art. 4

À l'article 47 *quinquies*, § 2, proposé, insérer un nouvel alinéa entre les alinéas 2 et 3, rédigé comme suit :

« *En toute hypothèse, toute atteinte volontaire à l'intégrité physique des personnes est interdite.* »

Justification

La commission d'infractions par les fonctionnaires de police impliqués dans les opérations de méthodes particulières de recherche doit s'inscrire dans un cadre légal contraignant inspiré par une approche qualitative. Recours doit être fait à la protection de l'intégrité physique des personnes. À ce titre, tout infraction volontaire contre les personnes doit être interdite.

Bovendien moet België het Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden eerbiedigen, inzonderheid de bepalingen daarvan die de fysieke integriteit van elke mens beschermen. Het betreft hier met name de artikelen 2, 3 en 4 van het verdrag: het recht op leven, het verbod op foltering en op alle onmenselijke straffen of behandelingen, het verbod op slavernij en op dwangarbeid.

Een dergelijke lijst is niet exhaustief: het gaat om alle gevallen waarin iemands fysieke integriteit opzettelijk wordt aangetast. Bijvoorbeeld: verkrachting, opzettelijke slagen en verwondingen met het oogmerk te doden, diefstal met geweld tegen de fysieke integriteit van personen, ...

Geen enkele afwijking mag worden toegestaan voor de categorie van strafbare feiten die een aantasting inhouden van de fysieke integriteit van personen.

Nr. 4 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

In het voorgestelde artikel 47 octies, § 2, tweedelig, de laatste volzin doen vervallen.

Verantwoording

Op grond van het principe van de wettelijkheid van de procedures komt het de wetgever toe te bepalen welke politionele onderzoekstechnieken verenigbaar blijken met de uitvoering van een infiltratie. De wetgever dient uit te maken onder welke voorwaarden gebruik mag worden gemaakt van andere onderzoekstechnieken in het kader van een infiltratie.

Nr. 5 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

Het eerste lid van het voorgestelde artikel 47 quater, vervangen als volgt:

«Een politieambtenaar mag bij de tenuitvoerlegging van een bijzondere opsporingsmethode het misdadig besluit niet doen ontstaan, noch het versterken bij degene die het strafbaar feit werkelijk zal plegen.»

Verantwoording

Krachtens de ontworpen bepaling is het verboden strafbare feiten uit te lokken. De memorie van toelichting wijst erop dat de Nederlandse wetgeving terzake model heeft gestaan voor het wetsontwerp.

Het Hof van Cassatie heeft het begrip *uitlokking* gedefinieerd: dit amendement stelt voor die definitie over te nemen (Cassatie, 7 februari 1979, *Pas.*, I, 665).

Nr. 6 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

In het voorgestelde artikel 47 undecies, de tweede volzin van het eerste lid vervangen als volgt:

«De onderzoeksrechter doet, naar aanleiding van deze procedure, verslag aan de raadkamer. Alvorens

Par ailleurs, la Belgique est tenue de respecter les dispositions de la Convention européenne des droits de l'homme et des libertés fondamentales qui protègent l'intégrité physique des personnes. Il s'agit des articles 2, 3 et 4 de la convention: droit à la vie, interdiction de la torture ainsi que des peines ou traitements inhumains, interdiction de l'esclavage et de la servitude.

Une telle liste n'est pas exhaustive: il faut viser tous les cas d'atteinte volontaire à l'intégrité physique des personnes. À titre d'exemple: le viol, les coups et blessures volontaires dans l'intention de donner la mort, vol avec violence contre l'intégrité physique des personnes, ...

Pour la catégorie d'infractions portant atteinte à l'intégrité physique des personnes, aucune dérogation ne peut être permise.

N° 4 DE MME NYSSSENS

Art. 4

À l'article 47 octies proposé, § 2, alinéa 2, supprimer la dernière phrase.

Justification

Le principe de la légalité des procédures veut qu'il revienne au législateur de déterminer les techniques d'enquête policière qui s'avèrent compatibles avec l'exécution d'une procédure d'infiltration. Il appartient au législateur de déterminer les conditions dans lesquelles il est permis de recourir à d'autres techniques d'enquête dans le cadre du recours à une infiltration.

N° 5 DE MME NYSSSENS

Art. 4

Remplacer l'alinéa 1^{er} de l'article 47 quater proposé par ce qui suit:

«Dans le cadre de l'exécution d'une méthode particulière de recherche, un fonctionnaire de police ne peut faire naître la résolution criminelle ni renforcer celle-ci chez lui qui exécutera matériellement l'infraction.»

Justification

La disposition en projet formule le principe de l'interdiction de provoquer des infractions. L'exposé des motifs indique que le projet se fonde sur la législation néerlandaise en la matière.

Or, la Cour de cassation a défini la notion de provocation: le présent amendement propose de reprendre la définition donnée par la Cour de cassation de la notion de provocation (Cass., 7 février 1979, *Pas.*, I, 665).

N° 6 DE MME NYSSSENS

Art. 4

À l'article 47 undecies proposé, remplacer la deuxième phrase de l'alinéa 1^{er} par ce qui suit:

«À la suite de cette procédure, le juge d'instruction fait rapport à la chambre du conseil. Avant de faire

verslag te doen, voert hij alle daden van gerechtelijk onderzoek uit die hij nodig acht. De onderzoeksrechter kan altijd inzage nemen van het vertrouwelijk dossier betreffende de tenuitvoerlegging van de gebruikte bijzondere opsporingsmethode zonder dat hij melding mag maken van de inhoud ervan in het kader van zijn gerechtelijk onderzoek.»

Verantwoording

Volgens de Octopusakkoorden wenst de wetgever dat de onderzoeksrechter de leiding blijft hebben over het onderzoek. Dat principe wordt ook door de wet-Franchimont bekrachtigd. Het onderzoek à charge en à décharge moet onder de verantwoordelijkheid en de leiding van de onderzoeksrechter worden gevoerd en hij moet toezien op de wettigheid van de bewijsmiddelen en op de loyaleit waarmee ze bijeen worden gebracht. Het is dus ondenkbaar dat de procureur des Konings daarmee zou worden belast.

De onderzoeksrechter ermee belasten aan de raadkamer verslag te doen over een onderzoek dat hij niet heeft gevoerd, waarvan hij het fijne niet kent en waarop hij geen controle heeft, is een karikatuur van het gerecht.

Het amendement beoogt de onderzoeksrechter zijn rol van leider van het onderzoek terug te geven en ligt in het verlengde van de Octopusakkoorden.

Nr. 7 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 4

Paragraaf 4 van het voorgestelde artikel 47sexies doen vervallen.

Verantwoording

Zie verantwoording van amendement nr. 6.

Nr. 8 VAN MEVROUW NYSSSENS

Art. 5

In het voorgestelde artikel 56bis, het eerste lid vervangen als volgt :

« De machtigingen van de onderzoeksrechter waarbij hij bijzondere opsporingsmethoden beveelt, worden uitgevoerd overeenkomstig de artikelen 47ter tot 47undecies. De onderzoeksrechter oefent echter de door die bepalingen omschreven prerogatieven van de procureur des Konings uit. »

Verantwoording

Zie verantwoording van amendement nr. 6.

rapport, il pose des actes d'instruction qu'il estime nécessaire. Le juge d'instruction a le droit de consulter à tout moment le dossier confidentiel concernant l'exécution de la méthode particulière de recherche utilisée sans pouvoir faire mention à son contenu dans le cadre de son instruction.»

Justification

Les accords Octopus ont consacré la volonté du législateur de conserver au juge d'instruction son rôle de direction de l'enquête. La loi Franchimont a également consacré ce principe. Le juge d'instruction doit pouvoir assumer la responsabilité et la direction de l'enquête qui est menée à charge et à décharge et veiller à la légalité des moyens de preuve ainsi qu'à la loyauté avec laquelle ils sont rassemblés. Il n'est pas concevable que cette responsabilité puisse être déléguée au procureur du Roi.

Charger le juge d'instruction de faire rapport à la chambre du conseil d'une enquête qu'il n'a pas menée et dont il ne connaît ni les tenants ni les aboutissants et sur laquelle il ne peut opérer aucun contrôle relève de la parodie de justice.

L'amendement tend à restituer au juge d'instruction son rôle de direction de l'enquête et s'inscrit dans le prolongement des accords Octopus.

N° 7 DE MME NYSSSENS

Art. 4

Dans l'article 47sexies proposé, supprimer le § 4.

Justification

Voir la justification de l'amendement n° 6.

N° 8 DE MME NYSSSENS

Art. 5

Remplacer l'alinéa 1^{er} de l'article 56bis proposé, par ce qui suit :

« Les autorisations du juge d'instruction par lesquelles il ordonne des méthodes particulières de recherche sont exécutées conformément aux articles 47ter à 47undecies. Le juge d'instruction exerce toutefois les prerogatives du procureur du Roi définies par ces dispositions. »

Justification

Voir amendement n° 6.

Clotilde NYSSSENS.