

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS DE BELGIQUE

16 décembre 2005

PROJET DE LOI

**apportant des modifications diverses au
Code d'instruction criminelle et au
Code judiciaire en vue d'améliorer les
modes d'investigation dans la lutte
contre le terrorisme et la criminalité
grave et organisée**

RAPPORT

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
DE LA JUSTICE
PAR
M. Jean-Pierre MALMENDIER

SOMMAIRE

I. Procédure	3
II. Exposé introductif de la vice-première ministre et ministre de la Justice	3
III. Discussion générale	6
IV. Discussion des articles et votes	42
Annexes :	83
– Lettre du Conseil supérieur de la Justice	
– Auditions	

Documents précédents :

Doc 51 **2055/ (2005/2006)** :

001 : Projet de loi.

002 à 004 : Amendements.

Voir aussi:

006 : Texte adopté par la commission.

**EN REMPLACEMENT DU DOCUMENT DISTRIBUÉ
PRÉCÉDEMMENT**

BELGISCHE KAMER VAN VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

16 december 2005

WETSONTWERP

**houdende diverse wijzigingen van het
Wetboek van Strafvordering en van het
Gerechtelijk Wetboek met het oog op
de verbetering van onderzoeksmethoden
naar het terrorisme en de zware en
georganiseerde criminaliteit**

VERSLAG

NAMENS DE COMMISSIE VOOR
DE JUSTITIE
UITGEBRACHT DOOR
DE HEER **Jean-Pierre MALMENDIER**

INHOUD

I. Procedure	3
I. Inleidende uiteenzetting van de vice-eerste minister en minister van Justitie	3
III. Algemene bespreking	6
IV. Artikelsgewijze bespreking en stemmingen	42
Bijlagen :	83
– Brief van de Hoge Raad voor de Justitie	
– Hoorzittingen	

Voorgaande documenten :

Doc 51 **2055/ (2005/2006)** :

001 : Wetsontwerp.

002 tot 004 : Amendementen

Zie ook:

006 : Tekst aangenomen door de commissie.

**TER VERVANGING VAN HET VROEGER RONDGEDEELDE
STUK**

Samenstelling van de commissie op datum van indiening van het verslag/

Composition de la commission à la date du dépôt du rapport :

Voorzitter / Président : Alfons Borginon

A. — Titulaires / Vaste leden :

VLD Alfons Borginon, Claude Marinower, Martine Taelman
 PS Valérie Déom, Eric Massin, André Perpète
 MR Alain Courtois, Olivier Maingain, Jean-Pierre Malmendier
 sp.a-spirit Hilde Claes, Walter Muls, Guy Swennen
 CD&V Jo Vandeurzen, Tony Van Parys
 Vlaams Belang Bart Laeremans, Bert Schoofs
 cdH Melchior Wathelet

B. — Suppléants / Plaatsvervangers :

Guido De Padt, Stef Goris, Guy Hove, Sabien Lahaye-Battheu
 Alisson De Clercq, Thierry Giet, Karine Lalieux, Jean-Claude Maene
 Anne Barzin, Eric Libert, Marie-Christine Marghem, Charles Michel
 Anne-Marie Baeke, Stijn Bex, Dylan Casaer, Greet Van Gool
 Liesbeth Van der Auwera, Servais Verherstraeten, Carl Devlies
 Nancy Caslo, Alexandra Colen, N
 Joëlle Milquet, Jean-Jacques Viseur

C. — Membres sans voix délibérative / Niet-stemgerechtigde leden:

ECOLO Marie Nagy

cdH	: Centre démocrate Humaniste
CD&V	: Christen-Democratisch en Vlaams
ECOLO	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
FN	: Front National
MR	: Mouvement Réformateur
N-VA	: Nieuw - Vlaamse Alliantie
PS	: Parti socialiste
sp.a - spirit	: Socialistische Partij Anders - Sociaal progressief internationaal, regionalistisch integraal democratisch toekomstgericht.
Vlaams Belang	: Vlaams Belang
VLD	: Vlaamse Liberalen en Democraten

Abréviations dans la numérotation des publications :

DOC 51 0000/000 : Document parlementaire de la 51^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
 QRVA : Questions et Réponses écrites
 CRIV : Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)
 CRABV : Compte Rendu Analytique (couverture bleue)
 CRIV : Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)
 PLEN : Séance plénière
 COM : Réunion de commission
 MOT : Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :

DOC 51 0000/000 : Parlementair document van de 51^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
 QRVA : Schriftelijke Vragen en Antwoorden
 CRIV : Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
 CRABV : Beknopt Verslag (blauwe kaft)
 CRIV : Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
 PLEN : Plenum
 COM : Commissievergadering
 MOT : Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

Commandes :
 Place de la Nation 2
 1008 Bruxelles
 Tél. : 02/ 549 81 60
 Fax : 02/549 82 74
 www.laChambre.be

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

Bestellingen :
 Natieplein 2
 1008 Brussel
 Tel. : 02/ 549 81 60
 Fax : 02/549 82 74
 www.deKamer.be
 e-mail : publicaties@deKamer.be

MESDAMES, MESSIEURS,

Votre commission a examiné ce projet de loi au cours de ses réunions des 16 et 23 novembre, 6, 7 et 13 décembre 2005.

I. — PROCÉDURE

La commission a décidé, au cours de sa réunion du 16 novembre 2005, d'auditionner des membres des services de la police et de la justice, des avocats et des représentants de la Ligue des droits de l'homme.

La proposition de M. Tony Van Parys (CD&V) d'également demander l'avis du Conseil supérieur de la justice n'a pas été prise en considération. La ministre a indiqué que le projet contenait des mesures concernant la politique criminelle et qu'il ne devait dès lors pas être soumis au Conseil supérieur.

La proposition de M. Van Parys de demander l'avis du Conseil d'État sur les articles non urgents a été rejetée par 8 voix contre 3 et 2 abstentions.

II.— EXPOSÉ INTRODUCTIF DU VICE-PREMIER MINISTRE ET MINISTRE DE LA JUSTICE

Ce projet de loi contient plusieurs modifications apportées du Code d'Instruction criminelle et au Code judiciaire afin de renforcer l'information et l'instruction des dossiers en matière de terrorisme et de criminalité grave et organisée.

Le projet comporte deux volets importants.

D'une part, ce projet de loi répare les conséquences de l'arrêt n° 202/2004 de la Cour d'arbitrage du 21 décembre 2004, par lequel la Cour a annulé certains articles du Code d'Instruction criminelle, insérés dans ce Code par la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête.

D'autre part, un certain nombre de dispositions sont insérées dans le Code judiciaire et le Code d'Instruction criminelle afin de permettre, à l'avenir, la désignation de juges d'instruction spécialisés dans l'instruction des dossiers de terrorisme et pouvant exercer leurs attributions sur l'ensemble du territoire du Royaume.

DAMES EN HEREN,

Uw commissie heeft dit wetsontwerp besproken tijdens haar vergadering van 16 november, 23 november, 6 december, 7 december en 13 december 2005.

I. — PROCEDURE

Tijdens de vergadering van 16 november 2005 heeft de commissie beslist hoorzittingen te houden met leden van de politiediensten en het gerecht, met advocaten en met vertegenwoordigers van de Liga voor de rechten van de mens.

De heer Van Parys (CD&V) heeft voorgesteld om terzake ook het advies van de Hoge Raad voor de Justitie in te winnen, maar op dat voorstel werd niet ingegaan. De minister heeft aangegeven dat het wetsontwerp maatregelen inzake het strafrechtelijk beleid omvat, hetgeen impliceert dat het wetsontwerp niet aan de Hoge Raad dient te worden voorgelegd.

Het voorstel van de heer Van Parys om in verband met de niet-dringende artikelen het advies van de Raad van State in te winnen wordt verworpen met 8 tegen 3 stemmen en 2 onthoudingen.

II.— INLEIDENDE UITEENZETTING VAN DE VICE-EERSTE MINISTER EN MINISTER VAN JUSTITIE

Dit wetsontwerp bevat meerdere wijzigingen aangebracht in het Wetboek van strafvordering en in het Gerechtelijk Wetboek teneinde het opsporingsonderzoek en het gerechtelijk onderzoek naar gevallen van terrorisme en zware en georganiseerde criminaliteit te versterken.

Het ontwerp bestaat uit twee belangrijke luiken.

Enerzijds herstelt dit ontwerp de gevolgen van het arrest nr. 202/2004 van het Arbitragehof van 21 december 2004, waarin het Hof een aantal artikelen uit het Wetboek van strafvordering heeft vernietigd, die in dat Wetboek waren ingevoerd bij de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden.

Anderzijds worden in het Gerechtelijk Wetboek en in het Wetboek van strafvordering een aantal bepalingen ingevoerd om het in de toekomst mogelijk te maken onderzoeksrechters aan te wijzen die gespecialiseerd zijn in het onderzoek naar terrorismezaken, die hun bevoegdheden zullen kunnen uitoefenen over het hele grondgebied van het Rijk.

Dans son arrêt n° 202/2004, la Cour d'arbitrage a jugé que le contrôle des méthodes particulières de recherche était insuffisant dès lors que ce contrôle n'est pas assuré par un juge indépendant et impartial.

Le projet de loi vise donc à instaurer un tel contrôle.

Les dispositions du projet de loi relatives à la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête, peuvent être réparties en trois catégories:

Une première catégorie concerne les articles qui dépendent aux arguments invoqués par la Cour d'arbitrage pour annuler certains articles de cette loi. Il s'agit de dispositions qui restaurent ou remplacent ces articles:

- A l'article 2, le projet de loi donne une définition uniforme de la provocation qui vaut pour l'ensemble du Code d'instruction criminelle et qui reprend la définition donnée par la Cour de cassation.

- La Cour d'arbitrage a jugé que l'on ne pouvait pas recourir à la mini-instruction pour la mise en oeuvre d'un contrôle visuel discret et pour une observation à l'aide d'un moyen technique, dès lors que ces méthodes d'investigation sont tout aussi intrusives pour la vie privée des citoyens que ne le sont la perquisition et les écoutes téléphoniques. Or, pour ces deux derniers modes d'investigation, il est impossible de recourir à la mini-instruction. Le projet modifie dès lors l'article 28septies du CIC en ce sens.

- La Cour d'Arbitrage a annulé la plupart des dispositions qui consacraient l'existence d'un dossier confidentiel pour l'observation et pour l'infiltration dès lors que ce dossier n'était pas soumis au contrôle d'un juge indépendant et impartial. Dès lors que le projet instaure un tel contrôle, il est permis de rétablir les dispositions ainsi annulées. On maintient donc un dossier confidentiel pour l'observation systématique, pour l'infiltration et pour le recours aux indicateurs.

- Le projet de loi instaure un contrôle des méthodes particulières de recherche en le confiant à la Chambre des mises en accusation. Le dossier confidentiel sera donc accessible aux trois magistrats du siège qui composent la Chambre des mises en accusation.

In haar arrest 202/2004, heeft het Arbitragehof geoordeeld dat de controle op de bijzondere opsporingsmethoden onvoldoende was, omdat deze controle niet verzekerd wordt door een onafhankelijke en onpartijdige rechter.

Het ontwerp van wet beoogt dus de instelling van een dergelijke controle.

De bepalingen van dit wetsontwerp die betrekking hebben op de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere methoden van onderzoek, kunnen in drie categorieën opgedeeld worden:

Een eerste categorie betreft de artikelen die tegemoetkomen aan de redenen van het Arbitragehof om bepaalde van de artikelen van deze wet te vernietigen. Het gaat om bepalingen die deze artikelen herstellen of vervangen:

- In artikel 2 geeft het wetsontwerp een uniforme definitie van het begrip provocatie die geldt voor het hele Wetboek van strafvordering en die de definitie herneemt die het Hof van Cassatie eraan gaf.

- Het Arbitragehof oordeelde dat men geen beroep kon doen op het mini-onderzoek voor een inijkoperatie en voor een observatie met behulp van technische middelen, omdat deze onderzoeksmethoden net zo indringend zijn in de private levenssfeer van de burgers, dan dit het geval is voor de huiszoeking of de telefoontap. Maar voor deze twee laatste onderzoeksmethoden is het onmogelijk een beroep te doen op het mini-onderzoek. Het ontwerp wijzigt bijgevolg artikel 28septies van het Wetboek van strafvordering in die zin.

- Het Arbitragehof vernietigde de meeste bepalingen die het bestaan tot regel hadden verheven van een vertrouwelijk dossier voor observatie en infiltratie, omdat dat dossier niet onderworpen was aan de controle door een onafhankelijke en onpartijdige rechter. Aangezien het ontwerp een dergelijke controle instelt, is het toegelaten de vernietigde bepalingen te herstellen. Men behoudt dus een vertrouwelijk dossier voor de systematische observatie, voor de infiltratie en voor de informantenwerking.

- Het wetsontwerp van wet voert een controle in op de bijzondere opsporingsmethoden door die toe te vertrouwen aan de kamer van inbeschuldigingstelling. Het vertrouwelijk dossier zal dus toegankelijk zijn voor de drie magistraten van de zetel die de kamer van inbeschuldigingstelling vormen.

Une deuxième catégorie concerne les nouvelles mesures ou possibilités créées pour répondre aux besoins ressentis sur le terrain. Les 18 premiers mois de mise en oeuvre de la loi du 6 janvier 2003 ont révélé, en effet, un certain nombre de difficultés pratiques.

Le projet de loi tente, dans une certaine mesure, de répondre à ces constats. Il s'agit plus particulièrement des articles concernant:

- la collecte de données relatives à des comptes bancaires, des coffres bancaires ou des instruments financiers et des transactions bancaires;
- le contrôle visuel discret dans les lieux privés et dans les domiciles;
- la mise en oeuvre des méthodes particulières de recherche dans le cadre de l'exécution d'une peine ou d'une mesure privatives de liberté;
- l'utilisation de matériel photographique dans le cadre d'observations;
- le recours aux indicateurs, et
- les écoutes directes.

Enfin, une troisième catégorie concerne des adaptations purement techniques.

Le projet de loi contient également une série de dispositions visant à permettre, à l'avenir, la désignation de juges d'instruction spécialisés dans l'instruction de dossiers de terrorisme qui pourront exercer leurs attributions sur l'ensemble du territoire du Royaume.

L'article de base est l'article 25 du projet qui apporte une modification à l'article 79 du Code judiciaire.

Les articles 15, 16, 19 et 20 du projet règlent les effets de cette nouvelle disposition en ce qui concerne la saisine et les compétences du juge d'instruction, des juridictions d'instruction et des juridictions de fond.

Voici, en guise d'introduction les principales catégories de dispositions que contient le présent projet de loi.

Le gouvernement a sollicité l'urgence au Parlement pour l'examen de ce texte car, au vu de l'arrêt de la Cour d'Arbitrage, l'annulation de certaines dispositions de la loi du 6 janvier 2003 sortira ses effets à partir du 1^{er} janvier 2006.

Ce qui signifie qu'à partir de cette date, il ne sera plus possible de mettre en oeuvre les méthodes particulières de recherche car les dispositions relatives au dossier confidentiel de celles-ci seront alors annulées.

Een tweede categorie betreft de nieuwe maatregelen of mogelijkheden die werden gecreëerd om een antwoord te formuleren op de noden die men op het terrein ondervindt. De eerst 18 maanden van inwerkingstelling van de wet van 6 januari 2003 hebben inderdaad een bepaald aantal praktische moeilijkheden aan het licht gebracht.

Het ontwerp van wet probeert in bepaalde mate te beantwoorden aan deze vaststellingen. Het betreft meer in het bijzonder de artikelen inzake:

- het verzamelen van gegevens met betrekking tot bankrekeningen, bankkluizen, of financiële instrumenten en bankverrichtingen;
- de inijkoperaties in private plaatsen en woningen;
- het gebruik van de bijzondere opsporingsmethoden in het kader van de strafuitvoering of van een vrijheidsberovende maatregel;
- het gebruik van fotografisch materiaal in het kader van observaties;
- de informantenwerking, en-
- het direct af luisteren.

Tot slot is er een derde categorie bepalingen die louter technische aanpassingen zijn.

Een aantal bepalingen in dit ontwerp van wet zijn erop gericht om het in de toekomst mogelijk te maken onderzoeksrechters aan te wijzen die gespecialiseerd zijn in het onderzoek van terrorismezaken en die hun bevoegdheden in deze gevallen zullen kunnen uitoefenen over het hele grondgebied van het Rijk.

Het basisartikel is artikel 25 van het ontwerp, dat een wijziging aanbrengt in artikel 79 van het Gerechtelijk Wetboek.

De artikelen 15, 16, 19 en 20 van het ontwerp regelen de gevolgen van deze nieuwe bepaling inzake de saisine van de onderzoeksrechter, hun bevoegdheid, de bevoegdheden van de onderzoeksgerechten, van de rechtbank ten gronde.

Dit zijn, bij wijze van inleiding, de voornaamste categorieën bepalingen die in dit wetsontwerp staan.

De regering heeft aan het Parlement de spoedbehandeling gevraagd voor het onderzoeken van deze tekst want, gelet op het arrest van het Arbitragehof, zal de vernietiging van sommige bepalingen van de wet van 6 januari 2003 gevolgen hebben vanaf 1 januari 2006.

Dit betekent dat het vanaf die datum niet meer mogelijk zal zijn om bijzondere opsporingsmethoden te gebruiken, want de bepalingen inzake het vertrouwelijk dossier ervan zullen dan vernietigd zijn.

Or, ce dossier confidentiel est indispensable à la protection d'une part, des agents qui ont mis en œuvre les méthodes particulières de recherche et d'autre part, des moyens techniques qui ont été utilisés. Il convient en effet d'éviter que ces moyens techniques ne puissent être contournés par les criminels grâce à des stratégies techniques toujours plus performantes.

III.— DISCUSSION GÉNÉRALE

A. Questions et observations des membres

Mme Marie Nagy (Ecolo) pense que l'on a bien fait lors des différentes auditions d'écouter les divers points de vue des personnes concernées.

Elle croit que la ministre est sincère lorsqu'elle affirme sa volonté de maintenir un équilibre entre d'une part l'efficacité à faire face au terrorisme et d'autre part, la sauvegarde des libertés fondamentales des citoyens.

S'il ne faut pas être angélique en la matière, il ne faut jamais perdre de vue qu'il existe des dérives sécuritaires depuis toujours. Il faut dès lors y faire attention.

La commission a entendu les policiers, ainsi que les membres du parquet fédéral qui semblaient de manière générale plutôt satisfaits du projet. Ont également été entendus le juge d'instruction Daniel Fransen, les avocats et la Ligue des droits de l'homme. Elle note par ailleurs que M. Damien Van der Meersch, ancien juge d'instruction et professeur de droit pénal, a également pris position ces derniers jours dans la presse. Dans ce cadre de nombreuses mises en garde ont été formulées afin de s'assurer qu'un équilibre soit respecté.

Quelques éléments apparaissent comme étant les nœuds du problème.

À l'article 6, le projet instaure un contrôle visuel discret dans un lieu privé soumis à la seule autorisation du procureur. Le projet crée ainsi une nouvelle catégorie de lieu privé en restreignant la notion de domicile. Se pose dès lors la question de la conformité à l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme. Il serait bon de modifier cette disposition.

Le projet limite également l'utilisation de l'appareil photographique comme moyen technique dans les ob-

Welnu, dit vertrouwelijk dossier is enerzijds onmisbaar voor de bescherming van de beambten die de bijzondere opsporingmethoden hebben toegepast en anderzijds voor de bescherming van de technische middelen die werden gebruikt. Men moet immers vermijden dat deze technische middelen kunnen worden omzeild door criminelen, dank zij technische strategieën die steeds hogere prestaties leveren.

III.— ALGEMENE BESPREKING

A. Vragen en bemerking van de leden

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) meent dat men er goed aan heeft gedaan tijdens de verschillende hoorzittingen naar de standpunten van de betrokkenen te luisteren.

Volgens haar is de minister oprecht wanneer zij te kennen geeft een evenwicht te willen handhaven tussen enerzijds de nodige doeltreffendheid om het terrorisme het hoofd te bieden, en anderzijds de fundamentele rechten van de burger te beschermen.

Hoewel men op dat punt niet naïef mag zijn, mag nooit uit het oog worden verloren dat altijd al scheef-trekkingen hebben bestaan wat de veiligheid betreft. Zulks vergt dan ook aandacht.

De commissie heeft de politiemensen en de leden van het federaal parket gehoord, en die leken over het algemeen vrij tevreden over het wetsontwerp. Voorts werden onderzoeksrechter Daniel Fransen en de advocaten van de Liga voor mensenrechten gehoord. Bovendien merkt zij op dat ook de heer Damien Van der Meersch, voormalig onderzoeksrechter en hoogleraar strafrecht, de voorbije dagen in de pers een standpunt heeft ingenomen. In dat verband is vaak gewaarschuwd dat men zich ervan moet vergewissen dat een evenwicht in acht wordt genomen.

Enkele gegevens vormen kennelijk de kernpunten van het vraagstuk.

Bij artikel 6 van het wetsontwerp wordt een discreet visueel toezicht op een private plaats in uitzicht gesteld waarvoor alleen de procureur toestemming kan verlenen. Met het wetsontwerp wordt zo een nieuwe categorie van «private plaats» geschapen door het begrip «woning» in te perken. Daarbij rijst derhalve de vraag of zulks wel in overeenstemming is met het Verdrag tot Bescherming van de Rechten van de Mens en de Fundamentele Vrijheden. Het ware een goede zaak die bepaling te wijzigen.

Het wetsontwerp beperkt voorts de aanwending van een fototoestel als technisch middel bij de stelselma-

servations systématiques à la seule initiative du parquet. Il y a ici un problème. En effet, ceux qui seraient autorisés à faire appel à ce moyen pourraient être des personnes autres que les policiers. Il se pourrait donc qu'il s'agisse de personnes qui n'ont pas toujours la formation adéquate, ni le contrôle requis. Il est important de maintenir dans ce cadre le nécessaire contrôle du juge d'instruction. Il présente en effet une garantie plus importante. Le procureur est là pour défendre les intérêts de la société. Il instruit à charge. Le juge d'instruction instruit pour sa part à charge et à décharge.

Elle note également que la notion de dossier confidentiel est la règle, au lieu d'avoir dans un dossier des éléments confidentiels. Les différents interlocuteurs ne remettent pas en question la nécessité de soustraire un certain nombre d'informations et de les mettre au niveau du dossier confidentiel. Par contre, ce qui est fort contesté, c'est le fait d'avoir de manière générale le dossier confidentiel et de ne pas le soumettre à une discussion contradictoire où les parties peuvent être entendues en chambre des mises en accusation.

L'autorisation de pouvoir réaliser des recherches lorsque l'on travaille dans un local utilisé à des fins professionnelles ou de résidence. On parle des médecins ou des avocats, mais il peut s'agir également de journalistes.

Il convient donc, de manière globale, de veiller à éviter aussi bien la naïveté que la paranoïa. Des gardes fous sur les dérives sécuritaires sont absolument nécessaires.

M. Melchior Wathelet (cdH) souligne que le projet a l'avantage de vouloir encadrer des pratiques existantes et ce dans l'intérêt de tous.

Il faudra, dans le cadre de chaque article, tenter de stabiliser la balance entre la sécurité et les libertés fondamentales.

Un élément revient toutefois dans de nombreux articles, à savoir la nouvelle catégorie de lieu privé. Cette dénomination a donc certainement des conséquences. La principale est que des mesures de recherches peuvent être faites sans avoir l'autorisation du juge d'instruction. S'il ne pense pas que le parquet ne travaille nécessairement qu'à charge, le recours au juge d'instruction permettrait tout de même d'avoir un regard plus externe à l'affaire. Pourquoi dès lors se priver de son intervention ? Est-ce uniquement une question de temps et de charge de travail au niveau du juge d'instruction ?

tige observaties die louter op initiatief van het parket plaatsvinden. Daarbij rijst een knelpunt. Andere personen dan politiemensen zouden immers kunnen worden gemachtigd daar een beroep op te doen. Mogelijkerwijs zou het dus gaan om mensen die niet altijd de passende opleiding hebben genoten en op wie evenmin het vereiste toezicht wordt uitgeoefend. Het is van belang in dat kader het noodzakelijke toezicht door de onderzoeksrechter te handhaven. Hij biedt immers een ruimere garantie. De procureur is er om de belangen van de samenleving te verdedigen. Hij voert onderzoek *à charge*. De onderzoeksrechter voert zijn deel van het onderzoek *à charge* én *à décharge*.

Voorts merkt de spreekster op dat het begrip «vertrouwelijk dossier» de regel vormt, en dat geen sprake is van vertrouwelijke gegevens in een dossier. De verschillende sprekers stellen niet ter discussie dat een aantal gegevens moet worden ondergebracht in het vertrouwelijk dossier. Wat wel hevig wordt betwist, is dat het dossier over het algemeen vertrouwelijk is en dat het niet wordt onderworpen aan een tegensprekelijke bespreking waarbij de partijen kunnen worden gehoord in de kamer van inbeschuldigingstelling.

Het lid gaat in op de machtiging onderzoek te verrichten indien wordt gewerkt in een lokaal dat voor beroepsdoeleinden of voor bewoning wordt aangewend. Men heeft het over artsen of advocaten, maar het kan ook om journalisten gaan.

Over het algemeen moet er dus voor worden gezorgd zowel naïviteit als paranoïa te vermijden. Begrenzungen ter voorkoming van ontsporingen inzake veiligheid zijn absoluut noodzakelijk.

De heer Melchior Wathelet (cdH) onderstreept dat het wetsontwerp het voordeel biedt dat het de bestaande werkwijzen in het belang van iedereen een kader wil verschaffen.

Bij elk artikel zal moeten worden geprobeerd een evenwicht te vinden tussen de veiligheid en de fundamentele vrijheden.

Eén element komt evenwel in heel wat artikelen terug, met name de nieuwe categorie van «private plaats». Die benaming heeft dus zeker gevolgen. De belangrijkste daarvan is dat opsporingsverrichtingen mogelijk zijn zonder toestemming van de onderzoeksrechter. Hoewel de spreker niet denkt dat het parket noodzakelijkerwijs louter *à charge* werkt, zou de inschakeling van de onderzoeksrechter toch beter zicht van buitenaf op de zaak bieden. Waarom onzegt men zich dan diens optreden ? Is het alleen maar een kwestie van tijd en van werklast voor de onderzoeksrechter ?

Mme Laurette Onkelinx, vice-premier ministre et ministre de la Justice, rappelle que dans le système actuel il s'agit d'un juge d'instruction et non d'un juge de l'instruction. C'est dès lors dans ce cadre que des équilibres doivent être trouvés.

M. Wathelet fait également remarquer qu'il y a eu dans le cadre des auditions une demande de la part du collègue des procureurs-généraux qui voudrait donner plus de compétences aux services de police et de renseignement sans les garanties de la procédure du Code d'instruction criminelle. Or, dans le cadre d'un article de doctrine du professeur Franchimont, l'auteur estimait qu'il était possible de mettre en place une procédure *sui generis* pour tout ce qui concerne le terrorisme au sens stricte. Existe-t-il une discussion quant à une procédure d'exception lorsqu'il s'agit de terrorisme *stricto sensu*.

M. Tony Van Parys (CD&V) regrette que cet important projet de loi doive être voté dans l'urgence au parlement.

En effet, d'une part, le projet de loi apporte une réponse à un arrêt en annulation de la Cour d'arbitrage et, d'autre part, il prévoit de nouvelles dispositions et crée la figure du juge d'instruction fédéral.

Selon l'intervenant, un avis de fond du Conseil d'État et l'avis de la Commission de la protection de la vie privée font défaut dans ce débat. Le membre constate que la ministre a tergiversé pour déposer le projet de loi à l'examen au parlement.

Le groupe CD&V collaborera néanmoins de façon constructive à l'examen de ce projet.

Les adaptations apportées à la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête, afin de tenir compte de l'arrêt n° 202/2004 de la Cour d'arbitrage, ont d'importantes conséquences.

Un certain nombre d'opérations ne seront en effet plus possible par le biais de la mini-instruction. Une instruction sera toujours requise.

La chambre des mises en accusation contrôlera l'utilisation des méthodes particulières de recherche tant à la fin de l'information qu'à la fin de l'instruction. Une nouvelle procédure est prévue permettant d'entendre toutes les parties. La ministre peut-elle donner un aperçu schématique des différentes interventions pouvant actuellement être faites par les juridictions d'instruction?

Mevrouw Laurette Onkelinx, vice-eerste minister en minister van Justitie, herinnert eraan dat het bij de huidige regeling gaat om een onderzoeksrechter en niet om een rechter *betreffende* het onderzoek. Vormen van evenwicht moeten dan ook in dat kader worden gevonden.

De heer Melchior Wathelet (cdH) merkt ook op dat tijdens de hoorzittingen een verzoek is gekomen vanwege het College van procureurs-generaal, dat aan de politie- en onderzoeksdiensten meer bevoegdheden zou verlenen zonder de waarborgen die de in het Wetboek van strafvordering vervatte procedure biedt. Professor Franchimont stelde in een van zijn rechtsleerartikelen dat een procedure *sui generis* kon worden ingesteld voor alles wat te maken had met terrorisme in de strikte zin van het woord. Is een discussie aan de gang over een uitzonderingsprocedure wanneer het gaat om terrorisme *stricto sensu*?

De heer Tony Van Parys (CD&V) betreurt dat dit belangrijk wetsontwerp onder tijdsdruk gestemd moet worden in het Parlement.

Het wetsontwerp biedt immers enerzijds een antwoord op een vernietigingsarrest van het Arbitragehof en anderzijds wordt in nieuwe bepalingen voorzien en wordt de figuur van de federale onderzoeksrechters in het leven geroepen.

De spreker mist in dit debat een advies ten gronde van de Raad van State en het advies van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer. Het lid stelt vast dat de minister getalmd heeft om dit wetsontwerp in te dienen in het Parlement.

De CD&V-fractie zal desalniettemin constructief meewerken aan de bespreking ervan.

De aanpassingen aan de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden, teneinde tegemoet te komen aan het arrest nr. 202/2004 van het Arbitragehof hebben belangrijke gevolgen.

Een aantal operaties zal immers niet meer mogelijk zijn via de mini-instructie. Een gerechtelijk onderzoek zal steeds vereist zijn.

De kamer van inbeschuldigingstelling zal controle uitoefenen op de aanwending van de bijzondere opsporingsmethoden zowel op het einde van het opsporingsonderzoek als op het einde van het gerechtelijk onderzoek. Er wordt in een nieuwe procedure voorzien waarbij alle partijen gehoord worden. Kan de minister een schematisch overzicht geven van de

Les mission des juridictions ne peuvent-elles être groupées afin de pouvoir être exécutées simultanément à certains moments?

Le risque est réel en effet que les personnes qui voudraient abuser de la procédure obtiennent qu'aucun dossier ne dépasse encore le stade du juge d'instruction. Les juridictions d'instruction devront particulièrement bien s'organiser en ce qui concerne les audiences. Par ailleurs, elles devront demeurer vigilantes dans la perspective du transfert des dossiers. Tout transfert entraîne en effet un risque de divulgation de données.

La nouvelle procédure sera relativement longue étant donné que le procureur fédéral, la partie civile, l'inculpé et, le cas échéant, l'officier de police judiciaire qui a mené l'enquête, seront entendus. Le projet de loi prévoit un délai de quinze jours à cet effet. Est-ce réalisable dans la pratique?

Les barreaux ont objecté que si le parquet peut consulter les informations confidentielles, ce droit peut alors difficilement être ôté aux avocats. Ne risque-t-on pas ainsi une nouvelle contestation de cette loi devant la Cour d'arbitrage? Cette procédure ne donnera-t-elle pas lieu à de nouveaux incidents dilatoires provoqués par des avocats au cours du traitement d'un dossier concret devant les juridictions d'instruction?

Dans quelle mesure cette nouvelle procédure entraînera-t-elle une nouvelle charge de travail pour les juridictions d'instruction? M. Schijns a, au cours des auditions du 23 novembre 2005 (dont le compte rendu est annexé) souligné que l'effectif actuel des chambres des mises en accusation est insuffisant pour assumer cette nouvelle tâche. Quel est le point de vue de la ministre à ce sujet? De nouveaux moyens sont-ils mis à disposition?

En ce qui concerne les juges d'instruction spécialisés, l'intervenant frémit lorsque l'on donne l'impression dans les débats que le juge d'instruction est la solution à tous les problèmes. Étant donné qu'il s'agit de dossiers très importants et sensibles, la prudence s'impose et les précautions nécessaires doivent être prises.

Il est quasi inévitable que face à une matière très spécifique et à des avocats et des fonctionnaires de police spécialisés en la matière, des juges d'instruction spécialisés doivent aussi opérer.

verschillende tussenkomsten van de onderzoeksgerechten die op dit ogenblik mogelijk zijn? Kunnen de opdrachten van de onderzoeksgerechten niet gebundeld worden opdat ze op bepaalde momenten en tegelijkertijd kunnen gebeuren?

Het risico is immers reëel dat zij die misbruik willen maken van de procedure zouden bekomen dat geen dossier meer voorbij de onderzoeksgerechter geraakt. De onderzoeksgerechten zullen zich bijzonder goed moeten organiseren wat de zittingen betreft. Voorts zullen zij waakzaam moeten blijven met het oog op de overdracht van de dossiers. Immers, elke overdracht brengt het risico met zich mee dat gegevens aan het licht kunnen komen.

De nieuwe procedure zal vrij uitvoerig zijn aangezien de federale procureur, de burgerlijke partij, de in verdenkinggestelde en desgevallend de officier van gerechtelijke politie die het onderzoek heeft gevoerd, gehoord worden. Het wetsontwerp schrijft voor dat dit binnen de 14 dagen dient te gebeuren. Is dit realiseerbaar in de praktijk?

De balies hebben opgeworpen dat als het parket inzage krijgt in de vertrouwelijke informatie dit recht dan bezwaarlijk ontnomen kan worden aan de advocaten. Riskeert men aldus niet een nieuwe betwisting van deze wet voor het Arbitragehof? Zal deze procedure geen aanleiding geven tot nieuwe vertragende incidenten opgeworpen door advocaten tijdens de behandeling van een concreet dossier voor de onderzoeksgerechten?

In welke mate zal deze nieuwe procedure een nieuwe belasting betekenen voor de onderzoeksgerechten? De heer Schins heeft tijdens de hoorzittingen van 23 november 2005 (waarvan verslag als bijlage gaat) aangegeven dat de huidige bezetting van de kamers van inbeschuldigingstelling ontoereikend zijn om deze nieuwe taak uit te voeren. Wat is het standpunt van de minister hierover? Worden er nieuwe middelen ter beschikking gesteld?

Inzake de gespecialiseerde onderzoeksgerechten. De spreker huivert wanneer in debatten de indruk wordt gewekt dat de onderzoeksgerechter de oplossing is voor alle problemen. Aangezien het hier gaat over heel belangrijke en gevoelige dossiers is voorzichtigheid geboden en moeten de nodige voorzorgen genomen worden.

Het is bijna onvermijdelijk dat ten aanzien van een heel specifieke materie en ter zake gespecialiseerde advocaten en politieambtenaren ook gespecialiseerde onderzoeksgerechten moeten opereren.

Le membre fait aussi observer que l'organe central dans la lutte contre le terrorisme ne sera plus le même: ce sera beaucoup plus le juge d'instruction spécialisé que le parquet fédéral. Il attire l'attention des membres sur la situation en France, où a été créée la figure du "juge antiterroriste" qui assure aussi la communication avec le monde extérieur.

Avec ce projet de loi, l'instruction sera beaucoup plus éloignée du pouvoir exécutif que ce n'est le cas actuellement. Il convient de s'arrêter aux conséquences de ce choix. En ce qui concerne le terrorisme, la position de la ministre est très particulière. La relation entre la ministre et le parquet fédéral est en l'occurrence plus étroite que dans d'autres dossiers. Il aurait donc été utile d'examiner la situation actuelle à ce niveau en France.

Sans vouloir amoindrir l'expérience des juges d'instruction, l'intervenant estime qu'il n'est pas simple de sélectionner six juges d'instruction spécialisés dans le terrorisme.

En cas de terrorisme, le procureur fédéral doit saisir, conformément au projet de loi à l'examen, le doyen des juges d'instruction, lequel désigne alors le juge d'instruction fédéral. Qu'advient-il si, au moment où les faits se produisent, on ignore encore précisément s'ils sont liés au terrorisme?

Songons par exemple à l'incendie du Switel à Anvers. Que se serait-il passé s'il était apparu *a posteriori* qu'il s'agissait d'un acte terroriste? En vertu du projet de loi à l'examen, ce n'est pas le juge d'instruction mais le juge d'instruction fédéral qui aurait été compétent. Que serait-il alors advenu des actes d'instruction effectués par le juge d'instruction ordinaire préalablement à cette constatation? Auraient-ils été annulés? Le projet de loi ne répond nullement à ces questions.

Que se passe-t-il si, à première vue, un fait est lié au terrorisme, mais qu'il apparaît par la suite qu'il s'agit d'un dossier de criminalité ordinaire. Ne se pose-t-il alors pas un problème de compétence *ratione loci*? En effet, si le procureur fédéral est compétent pour tout le territoire, le juge d'instruction n'est compétent qu'au niveau local. Ne faut-il pas craindre des incidents de procédure?

Le premier président de la cour d'appel de Bruxelles désigne les juges d'instruction spécialisés. Sur quels critères fonde-t-il son choix? Quand un juge d'instruction est-il considéré comme spécialisé? Quelles chances un juge d'instruction a-t-il d'être spécialisé? Cette tâche serait déléguée au Conseil supérieur de la Justice. Qui, au sein du CSJ, est chargé de prendre cette décision?

Het lid wijst er op dat het centrale orgaan in de strijd tegen het terrorisme zal verschuiven: het zal veel meer de federale gespecialiseerde onderzoeksrechter zijn dan het federaal parket. Hij vestigt de aandacht van de leden op de situatie in Frankrijk waar de figuur van de «juge anti-terrorist» die ook naar de buitenwereld toe, de communicatie voor zijn rekening neemt, in het leven werd geroepen.

Met dit wetsontwerp zal het onderzoek veel verder van de uitvoerende macht staan dan nu het geval is. Men dient stil te staan bij de gevolgen van deze keuze. Inzake terrorisme is de positie van de minister van heel bijzondere aard. De verhouding tussen de minister en het federaal parket is hier nauwer dan in andere dossiers. Het ware dan ook nuttig geweest om de huidige situatie op dit vlak in Frankrijk eens door te lichten.

Zonder afbreuk te doen aan de ervaring van de onderzoeksrechters, lijkt het de spreker geen eenvoudige taak om zes onderzoeksrechters gespecialiseerd in terrorisme te selecteren.

In geval van terrorisme moet de federale procureur overeenkomstig dit wetsontwerp de deken van de onderzoeksrechters vatten die dan de federale onderzoeksrechter aanwijst. Wat als op het ogenblik dat de feiten zich voordoen, het niet duidelijk is of deze al dan niet verband houden met terrorisme?

Stel bijvoorbeeld de Switelbrand destijds in Antwerpen. Wat als naderhand zou zijn gebleken dat het een terroristische daad betrof? Niet de onderzoeksrechter maar wel de federale onderzoeksrechter zou overeenkomstig dit wetsontwerp bevoegd zijn geweest. Wat is dan het lot van de onderzoeksdaaden uitgevoerd door de gewone onderzoeksrechter voorafgaandelijk aan deze vaststelling? Zijn ze nietig? Het wetsontwerp biedt hier geen antwoord op.

Wat als een feit aanvankelijk verband lijkt te houden met terrorisme doch achteraf blijkt een dossier van gewone criminaliteit te zijn. Is er dan geen probleem van bevoegdheid *ratione loci*? Immers, de federale procureur is bevoegd voor het hele grondgebied, de onderzoeksrechter is alleen ter plaatste bevoegd. Zal dit geen aanleiding geven tot procedure-incidenten.

De eerste voorzitter van het hof van beroep te Brussel wijst de gespecialiseerde onderzoeksrechters aan. Op basis van welke criteria? Wanneer wordt een onderzoeksrechter als gespecialiseerd beschouwd? Wat is de kans van de onderzoeksrechters om gespecialiseerd te zijn? Dit zou aan de Hoge Raad voor de Justitie worden overgelaten. Wie binnen de HRJ moet dit beoordelen?

Les juges d'instruction ordinaires devraient également avoir l'occasion, désormais, de se spécialiser. Une certaine rotation doit être assurée.

La ministre a-t-elle également l'intention de prévoir des juges d'instructions spécialisés pour d'autres catégories d'infraction, comme par exemple la criminalité organisée? Selon le membre, l'existence de monopoles parmi les juges d'instruction est pourtant tristement connue.

L'intervenant peut difficilement accepter que le doyen des juges d'instruction soit désigné sur la seule base de son ancienneté, sans qu'aucun autre critère ne soit prévu. Le doyen des juges d'instruction de Bruxelles se verra ainsi octroyer une compétence particulièrement importante: désigner le juge d'instruction et, par là même, la juridiction d'instruction compétente et le tribunal compétent quant au fond, le ressort et l'endroit. Cette procédure est-elle sans risque? Un autre système ne peut-il être envisagé? Si l'on part du principe qu'il existe un juge d'instruction spécialisé dans chaque ressort, ne peut-on dès lors prévoir que le juge d'instruction spécialisé compétent est désigné en fonction de l'endroit où les faits se sont produits? Le "forum-shopping" doit être évité.

Il est ressorti des auditions que les indicateurs sont soumis au test du polygraphe. La ministre peut-elle fournir des précisions à cet égard?

M. Johan Delmulle a affirmé au cours de ces mêmes auditions que le monde criminel avait toujours une longueur d'avance sur les services judiciaires. Des problèmes continuent de se poser en ce qui concerne l'interception des communications par internet et par GSM. La ministre peut-elle préciser ces propos?

Monsieur Olivier Maingain (MR) souhaite aborder tout particulièrement deux aspects qu'il considère comme importants.

Le premier porte sur l'article 6 en projet. Celui-ci pose problème. L'on tente en effet de rattraper d'une main ce que l'on doit concéder de l'autre en raison de l'arrêt de la Cour d'arbitrage en la matière. Cette article sera inévitablement un nid à contestations juridiques. L'objectif que tout le monde poursuit est de donner les moyens aux autorités judiciaires de lutter contre les délits les plus graves, notamment liés au terrorisme. Encore faut-il que les moyens proposés soient pertinents et offrent les garanties de la sécurité juridique, sans laquelle il n'y aura pas de bon aboutissement des procédures mues contre les auteurs de délits. Or, définir la notion de lieu privé comme le lieu qui n'est manifestement pas un domicile, une dé-

De gewone onderzoeksrechters zouden voorts ook de gelegenheid moeten krijgen tot specialisatie. Er moet een zekere doorstroming verzekerd worden.

Is de minister voornemens om ook voor andere categorieën van misdrijven, zoals bijvoorbeeld de georganiseerde criminaliteit, in gespecialiseerde onderzoeksrechters te voorzien? Het lid is evenwel berucht voor monopolieposities onder de onderzoeksrechters.

De spreker heeft het enigszins moeilijk met het gegeven dat de deken van de onderzoeksrechters alleen op basis van anciënniteit, zonder in andere criteria te voorzien, wordt aangewezen. De deken van de onderzoeksrechters te Brussel zal een bijzonder belangrijke bevoegdheid krijgen: hij wijst de onderzoeksrechter aan waardoor ook het bevoegde onderzoeksgerecht en de bevoegde rechtbank ten gronde, in welk ressort, op welke plaats, wordt aangeduid. Houdt dit geen risico's in? Is er geen ander systeem mogelijk? Als men er van uit gaat dat er in elk ressort een gespecialiseerde onderzoeksrechter is, kan men dan niet bepalen dat de bevoegde gespecialiseerde onderzoeksrechter wordt aangewezen overeenkomstig de plaats waar de feiten zich hebben voorgedaan? Er dient vermeden te worden dat aan forumshopping wordt gedaan.

Tijdens de hoorzittingen is gebleken dat de informanten onderworpen worden aan de polygraaftest. Kan de minister dit verduidelijken?

De heer Johan Delmulle stipte tijdens dezelfde hoorzittingen aan dat de criminele wereld altijd een stapje voor is op de gerechtelijke diensten. Met name wat de internetinterceptie en het GSM-verkeer betreft, zijn er nog problemen. Kan de minister hier meer uitleg over geven?

De heer Olivier Maingain (MR) wenst in het bijzonder twee in zijn ogen belangrijke aspecten aan te snijden.

Het eerste betreft het ontworpen artikel 6 dat een probleem doet rijzen. Men probeert immers met de ene hand terug te nemen wat men met de andere moet afgeven als gevolg van het arrest van het Arbitragehof. Dat artikel wordt uiteraard een haard van juridische betwistingen. Het door iedereen nagestreefde doel is de rechterlijke overheden de middelen te geven om de zwaarste, met name aan terrorisme verbonden misdrijven te bestrijden. Maar dan moeten de voorgestelde middelen afdoende zijn en waarborgen op rechtszekerheid bieden, want als die er niet is, zullen de procedures tegen de plegers van de misdrijven niet succesvol zijn. Het begrip «private plaats» echter definiëren als de plaats

pendance propre et enclose d'un domicile au sens des articles 479 et suivants du Code pénal, un local utilisé à des fins professionnelles ou la résidence d'un avocat ou d'un médecin visé à l'article 56*bis* alinéa 3, ne donne pas satisfaction sur le plan juridique.

Tout d'abord, la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme donne une conception plus large de la notion de domicile que ce que donne la Cour de cassation. Il faudrait dès lors vérifier la compatibilité des jurisprudences. Par ailleurs, à partir de quel moment ou sur base de quel fait constaté par le procureur du Roi, il pourra départager les notions de domicile et de lieu privé. Dans quels cas le procureur pourra dire qu'un lieu n'est manifestement pas un domicile ?

De surcroît, est également gênant le fait qu'en cas d'urgence, la décision du parquet du procureur du Roi peut être purement verbale, ce qui est déjà délicat et doit en plus être motivée et confirmée par écrit dans les plus brefs délais. Or, qu'entend-t-on par cette notion de «plus brefs délais» ? Bien que cette notion est déjà utilisée dans la loi actuelle, il conviendrait de la préciser.

La problématique du dossier confidentiel suscite également à juste titre l'appréhension des barreaux. Il y a, dans ce domaine, une évolution sensible de la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme. Le professeur Valkeneer dit à ce sujet très clairement dans un article paru au *Journal des Tribunaux*: «*La Cour d'arbitrage incite donc le législateur à organiser un système qui confiera le contrôle des observations et des infiltrations à un juge et qui pour ce faire aura un accès complet au dossier confidentiel. Il s'agit là d'une garantie indispensable pour assurer une réelle surveillance, mais également de se prémunir contre des suspicions de provocations qui parfois, faute d'avoir une connaissance complète du déroulement de l'opération débouchent sur une irrecevabilité des poursuites.*». Il ajoute: «*Néanmoins il n'est pas sûr qu'un contrôle unilatéral ne soit pas censuré par la Cour européenne des droits de l'homme. Le récent arrêt Edwards et Lewis c/ Royaume-Uni le laisse en tout cas présager.*».

Il s'agit là certainement de l'autre aspect délicat du projet de loi. Jusqu'où faut-il en effet permettre à la défense d'avoir accès à des éléments du dossier confidentiel ? Jusqu'où faut-il permettre que la juridiction de contrôle donne cette possibilité à la défense ? Il ne voit pas pourquoi il convient d'arrêter ce contrôle au niveau de la chambre des mises en accusation. Il ne voit pas pourquoi le juge du fond, qui est en définitive le juge qui

die overduidelijk geen woning is, geen door een woning omsloten eigen aanhorigheid in de zin van de artikelen 479 e.v. van het Strafwetboek, geen lokaal aangewend voor beroepsdoeleinden of geen woonplaats van een advocaat of een arts, bedoeld in artikel 56*bis*, derde lid, is juridisch onvoldoende sluitend.

In de eerste plaats geeft de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens een ruimer opvatting van het begrip woning dan het Hof van Cassatie. Men zou derhalve de verenigbaarheid van beide soorten rechtspraak moeten nagaan; voorts ook vanaf welk tijdstip of op grond van welk door de procureur des Konings vastgesteld feit deze de begrippen woning en private plaats zal kunnen scheiden; in welke gevallen de procureur zal kunnen zeggen dat een plaats overduidelijk geen woning is.

Daarenboven is het ook vervelend dat in spoedeisende gevallen de beslissing van de procureur louter mondeling kan zijn, wat op zich al delicaat is en bovendien zo spoedig mogelijk schriftelijk en met redenen omkleed moet worden bevestigd. Wat verstaat men echter onder «zo spoedig mogelijk»? Dat begrip wordt in de huidige wet wel gebruikt, maar het zou moeten worden gepreciseerd.

Het vraagstuk van het vertrouwelijk dossier doet bij de balies ook terecht vrees ontstaan. Op dat vlak evolueert de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens aanzienlijk. Professor Valkeneer stelt daaromtrent in een artikel in «*Journal des Tribunaux*» heel duidelijk: «*Het Arbitragehof spoort de wetgever dan ook aan een regeling in te stellen waarbij de controle van de observaties en de infiltraties zal worden opgedragen aan een rechter die daartoe volstreekte toegang zal hebben tot het vertrouwelijk dossier. Het gaat hier om een onontbeerlijke waarborg om reëel toezicht in te stellen, maar ook om zich te wapenen tegen de verdenking van provocaties die bij gebrek aan volledige kennis van het verloop van de operatie soms zullen uitmonden in de onontvankelijkheid van de vervolging.*» [vertaling]. Professor Valkeneer voegt eraan toe dat het niettemin niet zeker is dat een unilaterale controle door het Europees Hof voor de Rechten van de Mens niet zal worden afgewezen; het recente arrest Edwards en Lewis tegen het Verenigd Koninkrijk laat dat in ieder geval vermoeden.

Dat is meteen het andere delicate aspect van het wetsontwerp. Hoeveel mag men immers de verdediging toegang laten krijgen tot elementen uit het vertrouwelijk dossier? In hoeverre moet men toestaan dat het controlerend rechtcollege de verdediging die mogelijkheid biedt? Hij ziet niet waarom die controle zou moeten stoppen bij de kamer van inbeschuldigingstelling. Hij ziet voorts niet in waarom de feitenrechter, die uiteindelijk

doit apprécier du fondement ou de l'établissement du délit et de la culpabilité ne pourrait pas connaître de la teneur complète du dossier confidentiel ou, à tout le moins, en cas de contestations sur base des arguments de la défense, de lui permettre de vérifier si ce qui est dans le dossier confidentiel, doit le rester ou non. Par ailleurs, les raisons pour lesquelles le parquet a pu avoir recours à certaines méthodes ne peuvent en aucun cas être cachées, afin de pouvoir vérifier si les moyens légaux ont bien été utilisés. Or, il n'est pas certain que les dispositions légales en projet offrent des garanties suffisantes de ce point de vue.

Monsieur Thierry Giet (PS) s'inscrit dans ce qui a été dit précédemment par M. Wathelet et Mme Nagy. Il est du souci de chacun de trouver un équilibre entre l'efficacité des recherches et des poursuites d'une part et les libertés fondamentales d'autre part. La question est ensuite de savoir où l'on place la frontière entre ces deux intérêts. A ce sujet, il ne doute pas de la volonté de la ministre de trouver un équilibre pour garantir suffisamment la protection des individus. Bien sûr, il est clair que les praticiens ne seront jamais totalement satisfaits des possibilités qu'on leur donne, ce qui est compréhensible. De plus, il est indéniable que l'actualité peut être inquiétante. Il faut toutefois rester vigilant, car ce projet de loi a un champ d'application fort large. Il est donc primordial de maintenir un équilibre.

Par rapport à l'effectivité du contrôle, se pose le problème du choix de la chambre des mise en accusation. Effectivement on se trouve bien devant le choix d'un ou plusieurs magistrats indépendants et ayant le souci de l'impartialité. Simplement il faut veiller à ce que cette chambre puisse réellement exercer ce contrôle. Se pose donc la question de leur charge de travail. Dans le cadre de toutes une série de nouvelles lois adoptées ces dernières années, des tâches supplémentaires ont été attribuées à ces chambres de mise en accusation, que ce soit dans le cadre de la loi Franchimont de 1998 ou encore dans le cadre de la loi portant intégration verticale du ministère public. Se posent par ailleurs des questions au niveau de la procédure devant ces chambres. Il est donc important que le contrôle puisse être effectif, sans remettre en cause le choix en tant que tel.

Les différentes interventions rassurent quelque peu M. *Walter Muls (sp.a-spirit)*. Dans un passé récent, la commission a examiné des projets de loi qui étaient inspirés par la menace du terrorisme. À cette occasion, certaines interventions ont parfois donné l'impression que lorsqu'il est question de terrorisme, toutes les règles doivent s'effacer.

de rechter is die moet oordelen over de gegrondheid of de vaststelling van het misdrijf en de schuld, geen kennis zou mogen hebben van de hele inhoud van het vertrouwelijk dossier en eventueel bij betwisting op grond van argumenten van de verdediging niet zou mogen nagaan of wat er in het vertrouwelijk dossier staat, al dan niet vertrouwelijk moet blijven. De redenen waarom men bepaalde methoden heeft gebruikt, mogen voorts in geen geval verborgen blijven, zodat men kan nagaan of wel degelijk de wettige middelen zijn gebruikt. Het is echter niet zeker dat de ontworpen wettelijke bepalingen uit dat oogpunt voldoende waarborgen bieden.

De heer Thierry Giet (PS) sluit zich aan bij wat eerder door de heer Wathelet en mevrouw Nagy is gezegd. Elkeen moet er naar streven een evenwicht te vinden tussen enerzijds de doeltreffendheid van de opsporing en de vervolging en anderzijds de fundamentele vrijheden. De vraag is dan waar men de grens tussen die twee belangen trekt. In dat opzicht twijfelt hij niet aan de wil van de minister om een evenwicht te vinden om de particulieren voldoende bescherming te waarborgen. Uiteraard zullen de beroepsbeoefenaars nooit volkomen tevreden zijn met wat men hun geeft, wat begrijpelijk is. Bovendien valt niet te ontkennen dat de actualiteit verontrustend kan zijn. Men moet echter op zijn hoede blijven, want dit wetsontwerp heeft een te ruim toepassingsgebied. Het is dus primordiaal een evenwicht te handhaven.

Met betrekking tot de werkzaamheid van de controle rijst het probleem van de keuze van de kamer van inbeschuldigingstelling. Men bevindt zich namelijk vaak voor de keuze tussen een of meer onafhankelijke en onpartijdigheids nastrevende magistraten. Men moet er gewoonweg op toezien dat die kamer die controle echt kan uitoefenen. De vraag rijst dan naar hun werkbelasting. In het kader van een hele reeks nieuwe wetten hebben die kamers van inbeschuldigingstelling de jongste jaren bijkomende taken gekregen, in het kader van de wet-Franchimont van 1998 of nog, in dat van de wet betreffende de verticale integratie van het openbaar ministerie. Voorts rijzen vragen op het vlak van de procedure voor die kamers. Het is dus belangrijk dat de controle effectief kan zijn, zonder de keuze als dusdanig op de helling te zetten.

De verschillende tussenkomsten stellen *de heer Walter Muls (sp.a-spirit)* enigszins gerust. In een recent verleden werden in de commissie wetsontwerpen besproken die hun inspiratie vonden in de dreiging van terrorisme. Sommige tussenkomsten hebben toen soms de indruk gegeven dat wanneer er sprake is van terrorisme alle regels moeten wijken.

Le terrorisme menace nos valeurs, nos vérités et nos libertés. Il ne faut cependant pas tomber dans l'excès et prendre des mesures qui limiteraient nos propres libertés dans notre souci de lutter contre ceux qui menacent ces libertés. Dans ce cas, nous réaliserions en fait nous-même les objectifs que ceux-ci poursuivent.

Il convient de trouver l'équilibre entre les besoins de l'enquête et de la poursuite, d'une part, et les droits de la défense, d'autre part.

Lorsqu'un citoyen innocent est pris dans un tourbillon de faits qui font l'objet d'une instruction, ce citoyen innocent doit avoir la garantie que l'instruction se déroule de manière à ce qu'il soit finalement déclaré innocent sur le fond.

D'aucuns considèrent que, dans ce monde, le terrorisme a trait à des circonstances à ce point exceptionnelles que les lois et règles de droit normales doivent être mises sur la touche. Le membre ne partage pas ce point de vue. Si certaines méthodes spéciales de recherche sont autorisées, cela signifie qu'il faudra aussi prévoir le contrôle nécessaire. Le fait qu'un magistrat siégeant exerce ce contrôle offre une certaine garantie.

Selon le membre, le projet de loi à l'examen va en fait trop loin, à l'instar de la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête.

Se référant à la question de savoir si le contrôle exercé par la chambre des mises en accusation ne fait pas office de goulot, l'intervenant répond que soit on accepte un contrôle, avec la possibilité que les règles de la procédure soient utilisées et, parfois de manière abusive, soit on n'accepte pas qu'il ait un contrôle.

Si chaque instruction, chaque contrôle et chaque acte d'instruction complémentaire se déroulent normalement, un dossier doit pouvoir être réglé d'une manière normale et simple afin d'être soumis au juge, qui doit se prononcer sur le fond.

M. Dylan Caesar (sp.a-spirit) confirme que la recherche d'un équilibre est un exercice délicat. D'une part, le parquet et les services de police doivent faire en sorte que les terroristes ne se promènent pas librement mais sans tomber dans des situations américaines telles que l'introduction du «*Patriot-Act*» et, d'autre part, les droits de la défense doivent être garantis.

L'intervenant constate que le Conseil d'État estime que le projet de loi à l'examen répond, sur la plupart

Terrorisme bedreigt onze waarden, waarheden en vrijheden. Men mag evenwel niet zo ver gaan dat maatregelen genomen worden waarbij wij zelf onze vrijheden gaan beperken in de betrachting om diegenen te bestrijden die deze vrijheden bedreigen. Het doel die deze laatste voor ogen hebben, zouden wij dan als het ware zelf bewerkstelligen.

Het is een zoeken naar een evenwicht tussen enerzijds de noden van de opsporing en de vervolging en anderzijds de rechten van verdediging.

Als een onschuldige burger terechtkomt in een stroom van feiten waarnaar een onderzoek gebeurt, moet de garantie bestaan dat een onderzoek zodanig verloopt dat de onschuldige burger uiteindelijk ook onschuldig wordt verklaard ten gronde.

Sommigen menen dat terrorisme in deze wereld dermate uitzonderlijke omstandigheden betreffen dat normale wetten en rechtsregels terzijde moeten worden geschoven. Het lid is deze mening niet toegedaan. Als bepaalde bijzondere opsporingsmethoden worden toegelaten dan betekent dit ook dat in het nodige toezicht moet voorzien worden. Het feit een zetelende magistraat dit toezicht uitoefent, biedt een zekere garantie.

Dit wetsontwerp gaat volgens het lid net zoals de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden eigenlijk te ver.

Verwijzend naar de vraag of het toezicht uitgeoefend door de kamer van inbeschuldigingstelling niet als een flessenhals fungeert, antwoordt de spreker dat ofwel een controle aanvaard wordt met de mogelijkheid dat de regels van de procedure worden gebruikt en soms misbruikt, ofwel dat er geen controle aanvaard wordt.

Als elk onderzoek, elke controle en elke bijkomende onderzoeksdaad die wordt gevraagd, normaal verloopt dan moet een dossier op een eenvoudig normale wijze kunnen worden afgehandeld teneinde te worden gebracht voor de magistraat ten gronde die moet beoordelen.

De heer Dylan Caesar (sp.a-spirit) beaamt dat het zoeken naar een evenwicht een delicate oefening is. Enerzijds moeten het parket en de politiediensten ervoor zorgen dat terroristen niet vrij rondlopen zonder af te glijden naar Amerikaanse toestanden zoals de invoering «*Patriot-Act*» doch anderzijds moeten de rechten van verdediging gewaarborgd worden.

De spreker stelt vast dat de Raad van State oordeelt dat op de meeste punten het wetsontwerp tegemoet

des points, à l'arrêt d'annulation de la Cour d'arbitrage. Un certain nombre de questions restent toutefois sans réponse.

En ce qui concerne les juges d'instruction spécialisés. Le membre partage l'avis formulé par M. Schins, procureur général de Gand, lors de l'audition du 23 novembre 2005 : les juges d'instruction spécialisés doivent disposer d'une expérience du terrain et d'une maturité suffisantes.

En ce qui concerne les indicateurs et les réseaux d'indicateurs (les nouvelles dispositions dans le projet de loi). Environ 60 à 70 % des informations utiles pour les services de police sont obtenues par l'intermédiaire d'indicateurs. Il est dès lors nécessaire de gérer cet aspect efficacement et correct.

Les représentants des barreaux ont indiqué durant les auditions que l'identité de l'indicateur ne doit sans doute pas être dévoilée mais que davantage d'informations doivent être fournies sur les circonstances dans lesquelles cet indicateur a été recruté. On ne peut toutefois en arriver à ce que l'identité de l'indicateur soit certes tue mais que les d'éléments fournis soient si nombreux qu'il devient facile de trouver l'identité de l'indicateur.

L'exposé de M. Marc Van Laere, de la police judiciaire fédérale, au cours des auditions a quelque peu rassuré l'intervenant, qui estime que les chiffres fournis pour la période 2001-2004, à l'exception de 2003 où l'on observe une augmentation, montrent que l'on ne fait pas démesurément appel aux méthodes particulières de recherche. 490 observations ont été réalisées en 2001, 453 en 2004. On n'a donc pas assisté à une explosion du recours à ces techniques.

L'intervenant estime que le projet de loi à l'examen offre les garanties suffisantes tout en soulignant que ce délicat équilibre doit faire l'objet d'une attention constante.

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, estime qu'en vertu de l'arrêt de la Cour d'arbitrage, il convient de déterminer qui contrôlera le recours aux méthodes particulières de recherche.

Le projet de loi confie cette tâche à la chambre des mises en accusation, ce qui permet d'exercer un contrôle à un stade précoce. Si ce contrôle était confié au juge du fond, on risquerait de ne s'apercevoir que bien plus tard que certaines techniques devenues usuelles ne sont pas admises par le juge du fond, ce qui aurait

komt aan het vernietigingsarrest van het Arbitragehof. Een aantal vragen blijft evenwel niet beantwoord.

Inzake de gespecialiseerde onderzoeksrechters. Het lid is dezelfde mening toegedaan als de heer Schins, procureur-generaal te Gent, verwoord tijdens de hoorzitting van 23 november 2005, dat de gespecialiseerde onderzoeksrechters over de noodzakelijke terreinervaring en maturiteit moeten beschikken.

Met betrekking tot de informanten en de netwerken van informanten (de nieuwe bepalingen in het wetsontwerp). Ongeveer 60 tot 70 % van de nuttige informatie bekomen de politiediensten via informanten. Het is dan ook nodig dat dit efficiënt en correct gerund wordt.

De vertegenwoordigers van de balies hebben tijdens de hoorzittingen gesteld dat de identiteit van de informant weliswaar niet onthuld moet worden doch dat meer inlichtingen verschaft moeten worden over de omstandigheden waarin deze informant gerekruteerd wordt. Men mag er evenwel niet toe komen dat de identiteit van de informant niet wordt vrijgegeven maar dat zoveel elementen worden prijsgegeven dat het eenvoudig is om de identiteit van de informant te achterhalen.

De uiteenzetting van de heer Marc Van Laere van de federale gerechtelijke politie tijdens de hoorzittingen hebben de spreker enigszins gerustgesteld. De spreker is van oordeel dat uit de verstrekte cijfers van de periode tussen 2001 en 2004, met uitzondering van 2003 waar een stijging waarneembaar is, blijkt dat niet op een buitensporige wijze gebruik werd gemaakt van de bijzondere opsporingsmethoden. In 2001 werden er 490 observaties uitgevoerd, in 2004 daarentegen 453 observaties. Aldus is het niet tot een explosie gekomen van het gebruik van dergelijke technieken.

De spreker is van oordeel dat het wetsontwerp de nodige waarborgen biedt doch stipt aan dat dit delicate evenwicht voortdurend in ogenschouw moet worden genomen.

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, is van oordeel dat ingevolge het arrest van het Arbitragehof bepaald moeten worden wie de controle op het gebruik van de bijzondere opsporingsmethoden zal uitoefenen.

Dit wetsontwerp vertrouwt deze taak toe aan de kamer van inbeschuldigingstelling. Dit heeft als voordeel dat deze controle wordt uitgevoerd in een vroeg stadium. Zou deze controle toevertrouwd worden aan de rechter ten gronde, loopt men het risico dat pas vele jaren later tot de vaststelling wordt gekomen dat een

des conséquences négatives pour bon nombre d'enquêtes importantes.

Il est donc nécessaire que ce contrôle soit exercé à un stade relativement précoce.

Ce contrôle recouvre deux dimensions: d'une part, il permet d'éviter l'omnipotence des procureurs et des juges d'instruction. D'autre part, il permet d'examiner dans quelle mesure la preuve ainsi obtenue peut entraîner la poursuite concrète d'une personne concrète devant le juge du fond. Dans le premier cas, le débat relatif à l'égalité des armes est moins important que dans le deuxième. Mais il est difficile de mettre cela en pratique. Ne pourrait-on pas développer un modèle autorisant un nombre limité d'avocats remplissant certains critères à exercer un contrôle spécifique sur le recours aux méthodes particulières de recherche ?

En ce qui concerne le rôle du juge d'instruction compétent pour l'ensemble du territoire, l'intervenant demande à la ministre de répondre aux questions pertinentes posées par M. Daniel Fransen, juge d'instruction, lors des auditions. Ces questions portaient sur l'opérationnalité du système et sur la méthode de travail concrète.

Le membre est sensible aux observations formulées par M. Tony Van Parys au sujet du monopole, de l'attribution territoriale et de la fonction de doyen des juges d'instruction. Quelle est la réponse de la ministre ?

L'intervenant émet ensuite des réserves au sujet de l'extension des méthodes particulières de recherche à l'exécution de la peine. Il n'est pas opposé au principe, mais à la formulation utilisée dans le texte. Le projet de loi prévoit la possibilité d'appliquer les techniques particulières de recherche aux personnes qui se soustraient à l'exécution de la peine. D'après l'intervenant, le projet ne prévoit toutefois aucune limitation en la matière.

2) Réponses de Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice

La commission de la Justice a organisé des auditions avec les représentants du Collège des Procureurs généraux, du Parquet fédéral, du Conseil des Procureurs du Roi, de la police fédérale, des juges d'instruction,

aantal technieken die gebruikelijk zijn geworden niet aanvaard worden door de bodemrechter. Dit zou negatieve gevolgen hebben voor heel wat belangrijke onderzoeken.

Een controle is een vrij vroeg stadium is dus vereist.

Die controle heeft twee dimensies: enerzijds is er de behoefte aan een zodanige controle dat de procureurs en de onderzoeksrechters zich niet almachtig wanen, anderzijds rijst de vraag in welke mate het bewijs dat op die manier verkregen wordt, toelaatbaar is voor de concrete vervolging van een concreet persoon voor de bodemrechter. In het eerste geval is het debat inzake de wapengelijkheid minder relevant dan in het laatste geval. Het is evenwel niet eenvoudig om dit in de praktijk in een vorm te gieten. Zou het mogelijk zijn om een model te ontwikkelen dat een beperkt aantal advocaten, die voldoen aan een aantal criteria, toelaat om een specifieke controle op de aanwending van de bijzondere opsporingsmethoden uit te oefenen?

Inzake de rol van de onderzoeksrechter die bevoegd is voor het hele grondgebied. Kan de minister antwoorden op de pertinente vragen die door de onderzoeksrechter, de heer Daniel Fransen, tijdens de hoorzittingen geformuleerd werden? Het betrof de werkbaarheid van het systeem en de praktische manier van werken.

Het lid heeft oor naar de door de heer Tony Van Parys opgeworpen bemerkingen inzake de monopoliepositie, de territoriale toewijzing en de figuur van de deken van onderzoeksrechters. Wat is het antwoord van de minister?

De spreker heeft voorts vragen bij de uitbreiding van de bijzondere opsporingsmethoden naar de strafuitvoering toe. Niet tegen het principe zelf, maar wel tegen de gebruikte formulering in tekst. Het wetsontwerp bepaalt hierover dat de bijzondere opsporings technieken toegepast kunnen worden wanneer men zich onttrekt aan de strafuitvoering. De spreker leest hierin evenwel geen beperkingen.

2) Antwoorden van mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie

De commissie voor de Justitie heeft een hoorzitting georganiseerd met vertegenwoordigers van het College van Procureurs-generaal, het federaal parket, de Raad van de Procureurs-generaal, de federale politie, de

des Ligues francophone et néerlandophone des droits de l'homme ainsi que des Ordres des Barreaux francophones et néerlandophones. Lors de ces auditions, des critiques ont été formulées à propos de ce projet de loi modifiant certaines dispositions du Code d'Instruction criminelle et du Code judiciaire en vue d'améliorer les modes d'investigation dans la lutte contre le terrorisme et la criminalité grave et organisée

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, annonce que son propos aura pour principal objet de répondre à la plupart de ces remarques qui ont été exposées lors de ces auditions.

1. Réactions à l'exposé du Collège des Procureurs généraux

Le Collège a insisté sur la nécessité de spécialiser davantage les magistrats, qu'ils soient du ministère public, juges d'instruction, des juridictions d'instruction et du siège. Pour atteindre ce but, il serait souhaitable que l'on procède à une vaste évaluation pour cibler les adaptations qui devraient être apportées à l'organisation judiciaire dans sa globalité.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, se déclare d'accord avec cette observation: l'organisation judiciaire actuelle souffre de ce manque de spécialisation. Cependant, après les attentats de New York, de Madrid et de Londres, le gouvernement a souhaité renforcer la lutte contre le terrorisme en faisant notamment appel à des juges d'instruction spécialisés. C'est pourquoi ce projet de loi contient des dispositions spécifiques pour le traitement de ces dossiers délicats. Cela ne signifie cependant pas que le processus de réflexion du gouvernement s'arrête là. La réflexion se poursuivra sur cette nécessité de spécialiser la magistrature afin d'aboutir à des initiatives législatives concrètes.

Le ministre souligne cependant que cette spécialisation ne peut engendrer des procédures d'exception. Tels n'étaient pas d'ailleurs les propos du procureur général Schins. Celui-ci a sans nul doute voulu attirer l'attention sur le fait que, lorsque l'on traite des dossiers de terrorisme, il faut avoir une certaine expérience, notamment dans les contacts avec l'étranger, avec les services de renseignement, ainsi que maîtriser les méthodes particulières de recherche. Cette expérience consolidera la rigueur avec laquelle ces dossiers doivent être gérés.

onderzoeksrechters, de Nederlands- en Franstalige Liga voor de Rechten van de Mens, en de Nederlands- en Franstalige Orde van Advocaten. Tijdens deze hoorzitting werden opmerkingen gemaakt over het wetsontwerp dat voorligt ter bespreking, houdende wijzigingen van het Wetboek van strafvordering en het Gerechtelijk Wetboek met het oog op de verbetering van de onderzoeksmethoden bij de strijd tegen het terrorisme en de zware en georganiseerde criminaliteit.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, kondigt aan dat haar uiteenzetting als voornaamste onderwerp zal hebben een antwoord te bieden op de bemerkingen die tijdens deze hoorzittingen naar voor werden gebracht.

1. Reacties op de uiteenzetting van het College van procureurs-generaal

Het College heeft aangedrongen op de noodzaak tot specialisatie van de magistraten in de schoot van het openbaar ministerie, de onderzoeksrechters, onderzoeksgerechten en bodemrechters. Daartoe zou onderzoek moeten verricht worden naar de aanpassingen die desgevallend moeten worden aangebracht in de globale rechterlijke organisatie.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, gaat akkoord met deze opmerking: de rechterlijke organisatie heeft momenteel te lijden onder dat gebrek aan specialisatie. Niettemin, na de aanslagen in New York, Madrid en Londen, achtte de regering het wenselijk de strijd tegen het terrorisme te verstevigen door een beroep te doen op gespecialiseerde onderzoeksrechters. Vandaar dat nu reeds een specifieke regeling werd uitgewerkt betreffende deze delicate dossiers. Dit wil echter niet zeggen dat de regering het denkproces beëindigd heeft. Er zal verder nagegaan worden in welke gebieden een zekere mate van specialisatie van de magistratuur vereist is, en eventueel zullen daartoe verdere wetgevende initiatieven genomen worden.

De minister wijst er echter op dat die specialisatie geen uitzonderingsprocedures met zich mag brengen. Dat is trouwens ook niet wat procureur-generaal Schins heeft bedoeld. Hij heeft ongetwijfeld de aandacht willen vestigen op het feit dat men om terrorismedossiers te behandelen enige ervaring moet hebben, onder meer in de contacten met het buitenland en met de inlichtingendiensten, en dat men tevens goed de bijzondere opsporingsmethoden moet kennen. Die ervaring zal de nauwkeurigheid waarmee die dossiers moeten worden beheerd, doen toenemen.

2. Réactions à l'exposé de Monsieur Fransen, Juge d'instruction

a) Le Juge d'instruction Fransen, mais aussi Madame Nagy, Monsieur Wathelet et Monsieur Maingain ont posé la question de savoir si la définition de la notion de «domicile» était conforme à la jurisprudence de la Cour de cassation ainsi qu'à l'article 8 de la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales, tel qu'il est interprété au regard de la jurisprudence européenne.

En effet, on peut constater que la notion de «*domicile*» au sens de l'article 8 de la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme et des Libertés fondamentales («*home*» ou «*domicile*», dans les textes anglais et français de la Convention) est plus large que celle donnée à l'article 15 de la Constitution et que la Cour européenne des droits de l'homme fait entrer certains locaux professionnels, c'est-à-dire des lieux où s'exerce une activité commerciale ou professionnelle, dans le cadre de la protection conventionnelle de l'article 8, alors que ces locaux ne bénéficient pas de la protection constitutionnelle de l'article 15 de la Constitution.

Une analyse des arrêts de la Cour européenne des droits de l'homme cités par le Conseil d'État montre toutefois que l'article 46*quinquies*, en projet, du Code d'Instruction criminelle ne s'opposera pas à la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme pour les raisons suivantes:

1° Tout d'abord, la Cour européenne des droits de l'homme part du principe que certains locaux et espaces professionnels ou commerciaux tombent sous l'application du droit à la protection de la vie privée et du domicile. Toutefois, la Cour ajoute immédiatement que ce point de vue n'empêche pas que ces locaux et ces espaces fassent, plus que d'autres, l'objet de restrictions plus importantes quant aux droits visés à l'article 8 de la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme. En d'autres termes, l'interprétation large de la Cour européenne des droits de l'homme ne signifie pas qu'il faille accorder au domicile et aux lieux d'exploitation professionnelle le même degré de protection juridique, comme l'indique la jurisprudence Niemietz (voir l'exposé des motifs).

2° En outre, selon la Cour européenne des droits de l'homme, tous les locaux professionnels ne doivent pas être protégés au sens de l'article 8 de la Convention: il s'agit, en effet, de «*certain*s» lieux et de certaines acti-

2. Reacties op de uiteenzetting van de heer Fransen, onderzoeksrechter

a) Onderzoeksrechter Fransen stelde de vraag of de definitie van het begrip «woning», conform is aan de definitie gegeven door het Hof van Cassatie, en ook in overeenstemming is met artikel 8 van het Europees verdrag ter bescherming van de rechten van de mens en de daarop gesteunde Europese rechtspraak.

Er kan inderdaad worden vastgesteld dat het begrip «*huis*» («*home*» of «*domicile*» zoals dit voorkomt in de onderscheiden Engelse en Franse tekst van het Verdrag) in de zin van artikel 8 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens en van de Fundamentele Vrijheden ruimer is dan het begrip «woning» in artikel 15 van de Grondwet, en dat het Europees Hof voor de Rechten van de Mens sommige professionele ruimtes, zijnde plaatsen waar men een handelsactiviteit of beroep uitoefent, onder de reikwijdte van de verdragsrechtelijke bescherming van artikel 8 laat vallen, terwijl deze ruimtes niet genieten van de grondwetelijke bescherming van artikel 15 van de Grondwet.

Een analyse van de door de Raad van State aangehaalde arresten van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens leert evenwel dat het artikel 46*quinquies* van het Wetboek van strafvordering in ontwerp niet op gespannen voet zal komen te staan met het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens, en wel om volgende redenen:

1° Vooreerst gaat het Europees Hof voor de Rechten van de Mens er wel van uit dat bepaalde beroeps- en zakelijke activiteiten en ruimten onder de toepassing van het recht op bescherming van het privé-leven en van de woning vallen, maar het Hof voegt hier wel onmiddellijk aan toe dat deze zienswijze niet verhindert dat ten overstaande van dergelijke ruimten en activiteiten verdergaande beperkingen van de rechten van artikel 8 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens mogelijk zijn dan ten aanzien van andere ruimtes en activiteiten. De ruime opvatting van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens houdt met andere woorden niet in dat aan woningen en bedrijfsruimten dezelfde mate van rechtsbescherming moet worden gegeven, zoals moge blijken uit de Niemietzrechtspraak, (zie de memorie van toelichting).

2° Daarenboven stelt het Europees Hof voor de Rechten van de Mens dat niet alle bedrijfsruimten beschermwaardig zijn op grond van artikel 8 Europees verdrag voor de Rechten van de Mens: het gaat immers maar

vités à vocation professionnelle et commerciale et dans «des circonstances précises».

3° Il convient en outre d'observer que la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherches et quelques autres méthodes d'enquête prend déjà en considération la protection de certains lieux où s'exercent des activités professionnelles et commerciales et se conforme de ce fait clairement à la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme.

Une restriction particulière a, en effet, été introduite à l'article 56bis, alinéas 3 et 4, du Code d'Instruction criminelle lorsqu'une observation effectuée à l'aide de moyens techniques, une infiltration ou un contrôle visuel discret porte sur des locaux utilisés à des fins professionnelles ou sur la résidence d'un avocat ou d'un médecin qui jouissent de la protection du secret professionnel, et ce par analogie avec la protection offerte à l'article 90octies du Code d'Instruction criminelle. Un tel contrôle visuel discret, une telle observation ou une telle infiltration, ne peut être autorisé que par le juge d'instruction et uniquement si l'avocat ou le médecin est soupçonné d'avoir commis une des infractions visées à l'article 90ter, §§ 2, 3 et 4, du Code d'Instruction criminelle ou une infraction dans le cadre d'une organisation criminelle (article 324bis du Code pénal) ou si des faits précis laissent présumer que des tiers soupçonnés d'avoir commis une de ces infractions utilisent ces locaux ou cette résidence.

Cette mesure ne peut être exécutée que si le bâtonnier ou le représentant de l'ordre provincial des médecins en est averti.

4° Dans son arrêt circonstancié du 21 décembre 2004, particulièrement étayé sur le plan juridique, la Cour d'arbitrage n'a, à aucun moment, étendu la protection du «domicile» aux lieux où s'exerce une activité professionnelle ou commerciale.

5° Enfin, il ne faut pas perdre de vue que cette notion de «domicile» n'est pas une notion figée. Au contraire, elle est évolutive car il faudra de manière constante s'en remettre à la jurisprudence de la Cour de cassation qui, elle-même, évoluera par rapport à celle de la Cour européenne des droits de l'homme. À cet égard, la Cour de cassation a jugé, dans un arrêt du 19 février 2002 que «le droit reconnu par l'article 8, alinéa 1^{er}, de la Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales comprend aussi les espaces professionnels pour autant que les activités qui y sont

over «bepaalde» beroeps –en commerciële activiteiten en ruimten en in «bepaalde omstandigheden».

3° Verder dient te worden vastgesteld dat de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden reeds oog heeft voor de bescherming van bepaalde plaatsen waar beroeps- en commerciële activiteiten worden uitgeoefend en daarom duidelijk tegemoet komt aan de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens.

Een bijzondere beperking werd immers ingevoerd in artikel 56bis derde en vierde lid van het Wetboek van strafvordering, met name wanneer een observatie met technische middelen, een infiltratie of een inblikoperatie betrekking heeft op de lokalen aangewend voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van advocaten of artsen en dit ter bescherming van hun beroepsgeheim en naar analogie van de geboden bescherming voorzien in artikel 90octies van het Wetboek van strafvordering. Een dergelijke inblikoperatie, observatie of infiltratie kan enkel door de onderzoeksrechter worden gemachtigd en enkel wanneer de advocaat of de arts er zelf van verdacht wordt één van de strafbare feiten bedoeld in artikel 90ter, §§ 2, 3 en 4 van het Wetboek van strafvordering of een strafbaar feit in het kader van een criminele organisatie (artikel 324bis van het Strafwetboek) gepleegd te hebben, of indien precieze feiten doen vermoeden dat derden die ervan verdacht worden één van deze strafbare feiten te hebben gepleegd, gebruik maken van deze lokalen of woonplaats.

Deze maatregel kan slechts ten uitvoer gelegd worden indien de stafhouder of de vertegenwoordiger van de provinciale orde van geneesheren ervan op de hoogte is.

4° Het Arbitragehof breidde in zijn uitvoerig en juridisch zeer sterk onderbouwd arrest van 21 december 2004 op geen enkele ogenblik de bescherming van de «woning» uit tot de plaatsen waar een handelsactiviteit of een beroep wordt uitgeoefend.

5° Tot slot mag men niet uit het oog verliezen dat dit begrip «woning» geen vast begrip is. Integendeel, het is evolutief, want men zal zich constant moeten verlaten op de jurisprudentie van het Hof van Cassatie, die zelf zal evolueren in verhouding tot die van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens. In dit opzicht oordeelde het Hof van Cassatie in een arrest van 19 februari 2002, «dat het door artikel 8, lid 1, van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens erkende recht ook bedrijfsruimten omvat in de mate dat de daar ontwikkelde activiteiten een privékarakter vertonen of

développées revêtent un caractère privé ou qu'une correspondance confidentielle y soit conservée, que ce n'est qu'à cette condition que ces espaces professionnels sont également protégés par l'article 15 de la Constitution».

La notion de domicile au sens du projet de loi à l'examen évoluera donc en fonction de cette interprétation jurisprudentielle mais aussi en fonction des développements de cette jurisprudence sur le plan européen.

D'autres intervenants se sont également interrogés sur la possibilité de mettre en œuvre une méthode particulière de recherche dans les locaux utilisés par des journalistes.

Cette possibilité, au regard de la jurisprudence citée plus haut, existe mais nécessitera l'intervention d'un juge d'instruction dès lors que ces locaux contiennent de la correspondance confidentielle.

Il faut donc être très clair: cette distinction opérée dans le projet vise uniquement à permettre au procureur du Roi de mettre en œuvre des méthodes particulières de recherche dans les hangars comme il en existe, des containers au port d'Anvers ou sur des containers déposés dans ce port, qui abritent trop souvent des drogues dures en provenance d'Amérique latine par exemple. Il s'agit aussi de boxes de garages complètement isolés où l'on peut parfois trouver des caches d'armes.

Les textes ont été rédigés de telle façon qu'il ne pourra y avoir aucun doute sur la nature du lieu avant de procéder à la mise en œuvre de la méthode particulière de recherche. Le procureur du Roi devra être extrêmement prudent s'il veut éviter par la suite une annulation de la procédure.

b) Le Juge d'instruction Fransen a également posé des questions à propos du mécanisme de contrôle que le projet de loi confie à la chambre des mises en accusation en tant que juge indépendant et impartial sur le dossier confidentiel.

Dès lors que plusieurs personnes qui ont été entendues lors des auditions de la commission de la Justice ont soulevé cette question, celle-ci sera abordée ci-dessous.

c) Le gouvernement a également pris bonne note des remarques formulées par le Juge d'instruction Fransen à propos de la désignation des juges d'instruction spécialisés en matière de terrorisme. Il déposera des amendements pour rencontrer ces préoccupations.

er vertrauwelijke briefwisseling wordt bewaard, en dat slechts onder die voorwaarde aan deze bedrijfsruimten eveneens de bescherming toekomt van artikel 15 van de Grondwet».

Het begrip woning in de zin van dit ontwerp van wet zal dus evolueren in functie van deze uit de rechtspraak voortvloeiende interpretatie, maar eveneens in functie van de ontwikkelingen van deze rechtspraak op Europees vlak.

Andere sprekers hebben zich ook afgevraagd of het mogelijk is een bijzondere opsporingsmethode toe te passen in de lokalen die door de journalisten worden gebruikt.

Gelet op de voormelde jurisprudentie bestaat die mogelijkheid, maar ze zal het optreden van een onderzoeksrechter vereisen als in die lokalen vertrauwelijke briefwisseling is opgeslagen.

Men moet dus zeer duidelijk zijn : dat in het wetsontwerp gemaakte onderscheid beoogt alleen de procureur des Konings de mogelijkheid te bieden gebruik te maken van bijzondere opsporingsmethoden in loodsen zoals er bestaan, containers in de haven van Antwerpen of containers die zich in die haven bevinden, die al te vaak hard drugs bevatten die bijvoorbeeld van Zuid-Amerika afkomstig zijn. Het betreft ook volledig afgelegen garageboxen waar soms wapens verborgen zijn.

De teksten zijn zodanig opgesteld dat er een geen enkele twijfel kan bestaan over de aard van de plaats alvorens van de bijzondere opsporingsmethoden gebruik wordt gemaakt. De procureur des Konings zal uiterst voorzichtig moeten zijn, wil hij voorkomen dat de procedure naderhand te niet wordt gedaan.

b) Onderzoeksrechter Fransen heeft ook vragen gesteld omtrent het controlemechanisme dat het wetsontwerp invoert door de kamer van inbeschuldigingstelling aan te duiden als de onafhankelijke en onpartijdige rechter die de controle uitvoert op het vertrouwelijk dossier.

Vermits meerdere van de personen die door de Commissie voor de Justitie gehoord werden hierover gesproken hebben, wordt dit hieronder besproken.

c) De regering heeft nota genomen van een aantal opmerkingen van onderzoeksrechter Fransen betreffende het aanduiden van de onderzoeksrechters gespecialiseerd in het onderzoek naar terrorismedossiers, en zal amendementen neerleggen die aan zijn bezorgdheden tegemoetkomen.

3. Réactions aux exposés des Ligues des droits de l'homme

a) La méthode

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, note que la Ligue francophone des droits de l'homme a formulé, sur un ton assez véhément, des critiques quant au projet de loi allant même jusqu'à dire qu'elle était la «vassale des services de police et du ministère public».

Mme Onkelinx estime que tous les projets de loi qu'elle a soumis au Parlement ont toujours veillé à respecter un juste équilibre entre d'une part l'intérêt supérieur de l'État qu'est la sécurité et d'autre part les droits et libertés des citoyens. La Ligue des droits de l'homme a bien dû le constater puisque les arrêts de la Cour d'arbitrage sur les infractions terroristes et le mandat d'arrêt européen n'ont pas remis directement en cause ce juste équilibre.

Mme le ministre ne remet évidemment pas en question le rôle de la Ligue des droits de l'homme mais ne peut actuellement pas souscrire à son approche qui revient à nier la réalité des choses. Elle ajoute qu'en tant que ministre de la Justice, elle se doit aussi de veiller à la sécurité de nos concitoyens et de mettre en œuvre des mesures qui tendent à cet objectif. Cet objectif peut être atteint sans pour autant rogner les droits et libertés des individus.

Par ailleurs, un projet de cette nature qui touche à des matières aussi délicates que la lutte contre le terrorisme et la criminalité grave organisée, ne peut être élaboré en deux mois.

Avant son dépôt au Parlement, il a fallu procéder à de multiples consultations auprès des différents acteurs concernés directement par la mise en œuvre des méthodes particulières de recherche. Ces consultations ont été longues car les enjeux n'étaient pas insignifiants.

Un groupe de travail a rapidement été mis en place, composé de représentants du cabinet, de la direction générale de la législation pénale du département de la Justice, du parquet fédéral, du Collège des Procureurs généraux et de la police fédérale.

Le projet de loi a également été soumis à l'ensemble des magistrats du Royaume appliquant les méthodes particulières de recherche dans le cadre d'un séminaire

3. Reacties op de uiteenzettingen door de Liga's voor de Rechten van de mens.

a) De methode

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, noteert dat de Franstalige Liga voor de Rechten van de Mens hevige kritiek heeft geuit op de gebruikte methode om dit wetsontwerp op te stellen en ging zelfs zo ver te stellen dat de minister een «vazal van de politiediensten en van het openbaar ministerie» is.

Mevrouw Onkelinx meent dat voor alle wetsontwerpen die ze aan het Parlement heeft voorgelegd, ze steeds over gewaakt heeft om een juist evenwicht te respecteren tussen enerzijds de hogere belangen van de Staat en anderzijds de rechten en vrijheden van de burgers. De Liga voor de Rechten van de Mens heeft dit zeker vastgesteld, aangezien de arresten van het Arbitragehof inzake de terroristische misdrijven en het Europees aanhoudingsbevel dit correcte evenwicht niet rechtstreeks in vraag hebben gesteld.

De minister stelt natuurlijk de rol van de Liga voor de Rechten van de Mens niet in vraag, maar kan momenteel niet instemmen met haar benadering, die er op neer komt dat men de realiteit van de dingen loochent. Ze voegt er aan dat, als minister van Justitie, zij ook moet waken over de veiligheid van onze medeburgers en de maatregelen aanwenden die tot het bereiken van deze doelstelling. Dat kan gedaan worden zonder daarom op de individuele rechten en vrijheden te beknipten.

Bovendien kan een ontwerp van deze aard, waarbij geraakt wordt aan materie die zodanig delicaat is zoals de strijd tegen het terrorisme en de zware en georganiseerde criminaliteit, niet op twee maanden tijd worden uitgewerkt.

Voorafgaand aan het neerleggen van dit wetsontwerp in het Parlement is een uitgebreide raadpleging gebeurd van de verschillende actoren die rechtstreeks betrokken zijn bij de bijzondere opsporingsmethoden. Deze raadplegingen hebben heel wat tijd in beslag genomen, want de inzet was niet bepaald onbeduidend.

Er werd snel een werkgroep opgericht, bestaande uit vertegenwoordigers van het kabinet van Justitie, van het Directoraat-generaal Strafwetgeving van het departement van Justitie, van het federaal parket, van het College van procureurs-generaal, en van de federale politie.

Het ontwerp is eveneens voorgelegd aan alle magistraten van het Rijk die de bijzondere opsporingsmethoden toepassen, in het kader van een seminarie

organisé par le Conseil supérieur de la Justice et a été adapté au fur et à mesure pour tenir compte des remarques de ces différents intervenants.

La Cour d'arbitrage a finalement laissé peu de temps pour repenser les dispositions annulées, vu les enjeux de la matière. Il faut rappeler au passage que la Cour a elle-même mis plus d'un an pour rendre son arrêt ce qui signifie qu'elle aussi n'a pas eu une tâche facile.

Un certain temps a donc été consacré à la confection de ce projet de loi pour pouvoir présenter au Parlement un texte équilibré.

Par ailleurs, la grille de lecture faite par la Ligue des droits de l'homme de l'arrêt de la Cour d'Arbitrage n'est pas correcte. En effet, la Cour a rendu un arrêt qui se voulait équilibré et qui, en tout état de cause, n'a nullement condamné le recours aux méthodes particulières de recherche. La Cour n'a pas annulé les dispositions relatives à l'observation, à l'infiltration ou au recours aux indicateurs mais elle a bien annulé les dispositions relatives aux dossiers confidentiels de l'observation et de l'infiltration, jugeant que ces méthodes devaient faire l'objet d'un contrôle confié à un juge indépendant et impartial.

Le projet entend répondre scrupuleusement aux exigences de la Cour d'Arbitrage.

b) La provocation

Pour ce qui concerne l'article 2 du projet, suite à l'annulation de l'article 47^{quater} du Code d'Instruction criminelle, il a été opté cette fois pour une cause d'irrecevabilité de l'action publique commune à l'ensemble des cas de provocation qui peuvent se présenter dans le cadre d'une affaire judiciaire. La définition donnée par la Cour de cassation, qui n'a pas été remise en cause par l'avis de la section de législation du Conseil d'État, a donc été choisie.

La Ligue aurait voulu que cette cause d'irrecevabilité de l'action publique s'étende à l'ensemble des faits constatés. Or, certains faits auront été constatés de manière tout à fait légale et on ne voit pas pour quelle raison l'irrecevabilité devrait être étendue à ce qui a été fait de manière régulière et dans le respect de la loi.

dat georganiseerd werd door de Hoge Raad voor de Justitie en het ontwerp werd telkens aangepast om rekening te houden met de opmerkingen van de diverse interveniënten.

Uiteindelijk heeft het Arbitragehof, gelet op de inzet terzake, weinig tijd gelaten om de vernietigde bepalingen te herzien. Er moet aan herinnerd worden dat het Hof zelf meer dan een jaar nodig had om haar arrest te vellen en dat dit betekent dat ook zij geen gemakkelijke taak had.

Voldoende tijd werd dus aan de opmaak van dit wetsontwerp besteed, zodat een evenwichtige tekst aan het Parlement kon voorgelegd worden.

Anderzijds is het denkschema van de Liga voor de Rechten van de Mens bij het lezen van het arrest van het Arbitragehof niet correct. Het Hof heeft een evenwichtig arrest gevelde dat in elk geval het beroep op de bijzondere opsporingsmethoden absoluut niet veroordeeld heeft. Het Hof vernietigde de bepalingen niet in verband met de observatie, de infiltratie of het beroep doen op informanten; ze vernietigde wel de bepalingen inzake de vertrouwelijke dossiers over de observatie en de infiltratie en was van oordeel dat deze methoden het voorwerp moesten zijn van een controle die wordt toevertrouwd aan een onafhankelijke en onpartijdige rechter.

Het ontwerp wil nauwgezet beantwoorden aan de eisen van het Arbitragehof.

b) Provocatie

Wat artikel 2 van het ontwerp betreft, na de vernietiging van artikel 47^{quater} van het Wetboek van strafvordering, werd er geopteerd voor de onontvankelijkheid van de strafvordering die gemeenschappelijk is voor alle gevallen van provocatie die zich kunnen voordoen in het kader van een rechtszaak. De definitie van het Hof van Cassatie, die niet in vraag werd gesteld door het advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State, werd dus gekozen.

De Liga wilde dat deze reden voor onontvankelijkheid van de strafvordering zou worden uitgebreid tot alle vastgestelde feiten. Welnu, sommige feiten zullen op volkomen wettelijke wijze vastgesteld zijn en er is geen enkele reden om de onontvankelijkheid tot alles wat volkomen regelmatig en met respect voor de wet gebeurde uit te breiden.

c) La «mini-instruction»

En ce qui concerne la mini-instruction, l'observation du Professeur Van Outrive ne paraît pas très claire. L'article 28septies du CIC donnait la possibilité au procureur du Roi de saisir le juge d'instruction pour lui demander une autorisation d'accomplir certaines méthodes particulières de recherche, à la suite de quoi, le dossier était à nouveau confié au procureur du Roi.

La Cour d'Arbitrage a cependant jugé que les contrôles visuels discrets ainsi que les observations à l'aide de moyens techniques dans un domicile étaient tout aussi intrusifs dans la vie privée des citoyens qu'une perquisition ou une écoute téléphonique. Ces méthodes, selon la Cour, doivent donc être soumises aux mêmes conditions que les perquisitions et les écoutes téléphoniques

Pour ces raisons, les contrôles visuels discrets et les observations à l'aide de moyens techniques dans des domiciles doivent être exclus du champ d'application de la mini-instruction, comme le prévoit l'article 28septies du Code d'Instruction criminelle en projet.

d) L'interception du courrier

Le renvoi à l'article 131, 4°, de la loi du 21 mars 1991 portant réforme de certaines entreprises publiques économiques, bien qu'erroné, figurait déjà dans la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête.

Ce renvoi erroné est à présent corrigé. Ce renvoi, inséré d'ailleurs afin de répondre aux remarques formulées à l'époque par le Conseil d'État (exposé des motifs, Doc., Chambre, 2001-02, n° 1688/001, 143), conserve toutefois son utilité et doit donc être maintenu.

Insérer dans le projet de loi une définition propre n'a pas de sens car cela signifierait que l'on pourrait avoir dans plusieurs lois une définition identique qui, au fil du temps, n'évoluerait plus de la même manière à la suite de modifications apportées à une loi et pas à l'autre. Ceci serait très préjudiciable pour la sécurité juridique. La technique de la législation par référence permet d'éviter cet écueil.

c) Het «minionderzoek»

De opmerking van professor Van Outrive betreffende het minionderzoek lijkt niet erg duidelijk te zijn. Artikel 28septies van het Wetboek van strafvordering creëert immers slechts een mogelijkheid voor de procureur des Konings om een onderzoeksrechter te vorderen, ten einde aan deze een toelating te vragen om bepaalde bijzondere opsporingsmethoden te laten verrichten, waarna het dossier terug wordt toevertrouwd aan de procureur des Konings.

Het Arbitragehof was echter van oordeel dat de inkiijkoperatie en de observatie met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning maatregelen zijn die, wat betreft de inmenging in het recht op eerbiediging van het privé-leven, kunnen worden vergeleken met de huiszoeking en met het af luisteren en opnemen van privé-communicatie en –telecommunicatie. Deze maatregelen kunnen volgens het Hof dan ook enkel worden toegelaten onder dezelfde voorwaarden als diegene die gelden in verband met de huiszoeking en het af luisteren van telefoongesprekken.

Om die reden dienen de inkiijkoperatie en de observatie met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning eveneens te worden uitgesloten van de toepassingsfeer van het mini-onderzoek, dat het voorwerp uitmaakt van artikel 28septies in ontwerp van het Wetboek van strafvordering.

d) Het onderscheppen van post

De verwijzing naar artikel 131, 4° van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, zij het foutief, was reeds opgenomen in de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden.

Deze foutieve verwijzing wordt nu rechtgezet. De verwijzing, die overigens ingevoerd werd om aan de toenmalige opmerkingen van de Raad van State tegemoet te komen, (memorie van toelichting, St. Kamer, 2001-02, nr. 1688/001, 143) blijft evenwel zijn nut hebben en dient dus behouden te blijven.

Het in het wetsontwerp vastleggen van een kenmerkende definitie heeft geen zin, want dat zou betekenen dat er in verschillende wetten een identieke definitie zou staan, die mettertijd niet meer op dezelfde wijze zou evolueren bij een wijziging aangebracht aan één wet en niet aan de andere. Dit zou zeer nadelig zijn voor de rechtszekerheid. De techniek van de wetgeving via verwijzing maakt het mogelijk dit te vermijden.

e) L'enquête sur les comptes et transactions bancaires

Aussi bien le seuil d'un an d'emprisonnement que la compétence du Procureur du Roi de procéder à ces mesures d'enquête, étaient déjà consacrés par la loi du 6 janvier 2003. La Cour d'arbitrage n'a pas remis en cause cette disposition en procédant à son annulation. Il n'y a donc aucune raison de modifier, comme le souhaite la Ligue des droits de l'Homme, cette disposition. Elle répond par ailleurs à un réel besoin, notamment dans la lutte contre le financement du terrorisme.

f) Les contrôles visuels discrets

Pour ce qui concerne la différence entre la notion de «domicile» et celle de «lieu privé», Mme Onkelinx renvoie aux réponses apportées plus haut aux questions du Juge d'instruction Daniel Fransen.

Comme il a déjà été expliqué dans l'exposé des motifs, les propos de la Cour d'arbitrage ne souffrent d'aucune méprise, puisqu'elle vise la protection absolue du «domicile» (au sens de la définition étendue de la Cour de cassation) – c'est pourquoi cette mesure demeure de la compétence exclusive du juge d'instruction – mais les motifs contraignants destinés à préserver l'inviolabilité du domicile contre une pénétration en secret effectuée par les services de police n'existent pas ou seulement dans une mesure limitée lorsque le lieu n'est manifestement pas habité et qu'il n'est nullement question d'un quelconque exercice du droit à la vie privée. Dans ce dernier cas, une telle mesure doit également pouvoir être ordonnée par le procureur du Roi qui d'ailleurs, conformément à l'article 28bis, §3, *in fine*, du Code d'Instruction criminelle, doit veiller à la légalité des moyens de preuve ainsi qu'à la loyauté avec laquelle ces moyens de preuve sont rassemblés et qui, jusqu'à preuve du contraire, est présumé intervenir loyalement.

Le gouvernement estime toutefois souhaitable d'inscrire très clairement dans la loi ce que recouvre exactement la notion de «lieu privé» à l'article 46quinquies, en projet, du Code d'Instruction criminelle afin qu'il ne puisse subsister aucun malentendu quant à la question de savoir quel contrôle visuel discret peut être autorisé par le procureur du Roi (article 46quinquies, en projet, du Code d'Instruction criminelle) ou uniquement par le juge d'instruction (article 89ter, en projet, du Code d'Instruction criminelle). L'autorisation de procéder au contrôle visuel discret dans un domicile, ou dans une dépendance de celui-ci, dans des locaux utilisés à des fins professionnelles ou dans la résidence d'un avocat ou d'un médecin, est toujours de la compétence exclusive du juge

e) Onderzoek naar bankrekeningen en -verrichtingen

Zowel de drempel van één jaar gevangenisstraf, als het feit dat de procureur des Konings de bevoegde autoriteit is om deze onderzoekshandeling te bevelen, waren reeds door de wetgever vastgelegd in de wet van 6 januari 2003. Het Arbitragehof heeft deze bepaling niet vernietigd. Er is dan ook geen reden om dit artikel te wijzigen in de zin zoals voorgesteld door de Liga. Deze bepaling beantwoordt trouwens aan een reële behoefte, met name inzake de financiering van het terrorisme.

f) De inijkoperatie

Voor wat betreft het onderscheid tussen de begrippen «woning» en «private plaats» kan verwezen worden naar wat hierboven gezegd werd over het betoog van de heer onderzoeksrechter Daniel Fransen.

Zoals reeds uiteengezet in de memorie van toelichting, kan het Arbitragehof niet mis verstaan worden, waar zij de absolute bescherming van de «woning» (in de zin van de ruime definitie van het Hof van Cassatie) beoogt, en daarom blijft de onderzoeksrechter daarvoor uitsluitend bevoegd, maar zijn de dwingende redenen die er wel zijn om de onschendbaarheid van de woning te beschermen tegen een heimelijk betreden ervan door de politiediensten, niet of slechts in beperkte mate voorhanden wanneer de plaats overduidelijk niet bewoond wordt en er helemaal geen sprake is van enige uitoefening van het recht op een privé-leven. In dat laatste geval moet een dergelijke maatregel ook door de procureur des Konings kunnen worden bevolen, die trouwens, krachtens artikel 28bis, §3, *in fine* van het Wetboek van strafvordering dient te waken over de wettigheid van de bewijsmiddelen en de loyauteit waarmee ze worden verzameld en waarvan, tot bewijs van het tegendeel, wordt vermoed dat hij loyaal optreedt.

De regering acht het wel wenselijk heel duidelijk in de wet zelf in te schrijven wat juist dient te worden verstaan onder het begrip «private plaats» in artikel 46quinquies van het Wetboek van strafvordering in ontwerp, opdat er geen enkel misverstand zou kunnen over bestaan welke inijkoperatie door de procureur des Konings kan worden gemachtigd (artikel 46quinquies van het Wetboek van strafvordering in ontwerp) en welke uitsluitend door de onderzoeksrechter (artikel 89ter van het Wetboek van strafvordering in ontwerp). Wanneer de inijkoperatie een woning, of een aanhorigheid ervan, of de lokalen aangewend voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van een advocaat of een arts betreft, is steeds uitsluitend de onderzoeksrechter bevoegd.

d'instruction. L'article 6 du projet de loi a été complété en ce sens pour tenir compte de l'avis du Conseil d'État.

Concernant le créneau horaire:

L'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi du 7 juin 1969 fixant le temps pendant lequel il ne peut être procédé à des perquisitions ou visites domiciliaires prévoit qu'aucune perquisition ni visite domiciliaire ne peut être faite dans un lieu non ouvert au public avant cinq heures du matin et après neuf heures du soir.

L'article 1^{er}, alinéa 2, de la même loi prévoit que lorsqu'une disposition légale particulière autorise la perquisition ou la visite domiciliaire pendant la nuit, l'interdiction de principe d'effectuer une perquisition ou une visite domiciliaire dans un lieu non ouvert au public avant cinq heures du matin et après neuf heures du soir, ne s'applique pas.

Au regard de l'arrêt rendu par la Cour d'arbitrage, un contrôle visuel discret doit être considéré comme une «perquisition ou une visite domiciliaire dans un lieu non ouvert au public», au sens de la loi du 7 juin 1969, précitée. Dans la mesure où la recherche est inhérente à «l'information» et que cette dernière comprend «l'ensemble des actes destinés à rechercher les infractions, leurs auteurs et les preuves, et à rassembler les éléments utiles à l'exercice de l'action publique» (article 28*bis*, § 1^{er}, du Code d'Instruction criminelle), un contrôle visuel discret est un acte de recherche.

L'article 89*ter* du Code d'Instruction criminelle ne prévoyait pas de disposition légale particulière autorisant le contrôle visuel discret pendant la nuit. Contrairement à l'écoute directe, l'exposé des motifs et les travaux parlementaires de la loi du 6 janvier 2003 ne précisent pas si le souhait du législateur était bien d'autoriser le contrôle visuel discret pendant la nuit également.

On peut en déduire qu'un contrôle visuel discret ne peut pas être réalisé pendant la nuit (entre neuf heures du soir et cinq heures du matin). Par contre, à l'instar d'une visite domiciliaire, un contrôle visuel discret entamé avant neuf heures du soir peut être poursuivi après cette heure.

La pratique montre qu'il est souvent impossible, pour des nécessités opérationnelles, de faire autrement que d'exécuter le contrôle visuel discret après neuf heures du soir ou avant cinq heures du matin si on souhaite pouvoir le faire en toute discrétion, à l'insu du proprié-

Artikel 6 van het wetsontwerp werd in die zin aangevuld om rekening te houden met het advies van de Raad van State.

Betreffende het tijdsaspect:

Artikel 1, eerste lid van de wet van 7 juni 1969 tot vaststelling van de tijd gedurende welke geen opsporingen ten huize of huiszoeking mag worden verricht, bepaalt dat geen opsporing of huiszoeking mag worden verricht in een voor het publiek niet toegankelijke plaats vóór vijf uur 's morgens en na negen uur 's avonds.

Artikel 1, tweede lid van dezelfde wet stelt dat, wanneer een bijzondere wetsbepaling de opsporing of de huiszoeking 's nachts toelaat, het principiële verbod om geen opsporing of huiszoeking te verrichten in een voor het publiek niet-toegankelijke plaats voor vijf uur 's morgens en na negen uur 's avonds, geen toepassing vindt.

Een inijkoperatie lijkt te moeten worden beschouwd als een «opsporing of huiszoeking in een voor het publiek niet toegankelijke plaats», zoals bedoeld in voormelde wet van 7 juni 1969. In de mate dat de «opsporing» inherent is aan het «opsporingsonderzoek» en deze laatste het «geheel van de handelingen is die ertoe strekken de misdrijven, hun daders en de bewijzen ervan op te sporen en de gegevens te verzamelen die dienstig zijn voor de uitoefening van de strafvordering» (artikel 28*bis*, § 1 van het Wetboek van strafvordering), is een inijkoperatie een daad van opsporing.

Artikel 89*ter* van het Wetboek van strafvordering voorzag niet in een bijzondere wetsbepaling die de inijkoperatie 's nachts toelaat. In tegenstelling tot het direct af luisteren brengen de memorie van toelichting en de parlementaire werkzaamheden bij de totstandkoming van de wet van 6 januari 2003 trouwens ook geen duidelijkheid of het inderdaad de wil van de wetgever was een inijkoperatie ook 's nachts toe te laten.

Hieruit kan worden besloten dat een inijkoperatie 's nachts (tussen 21.00 en 05.00 uur) niet kan worden uitgevoerd. Een inijkoperatie die werd gestart vóór 21u00 kan wel, net zoals bij een huiszoeking, nadien verder gezet worden.

De praktijk toont aan dat om reden van operationele noodwendigheden het vaak niet anders kan dan na negen uur 's avonds of voor vijf uur 's morgens uitvoering te geven aan de inijkoperatie, wil men deze – wat toch de finaliteit ervan is – ongemerkt en buiten medeweten

taire, de l'ayant droit ou de l'occupant, tout en préservant également la sécurité des policiers chargés d'exécuter cette mesure.

Il va de soi que certains lieux sont particulièrement dangereux et qu'il est parfois très difficile d'intervenir pour les agents en charge de ces méthodes.

La Ligue des droits de l'Homme estime que l'on crée ainsi une discrimination entre «le suspect qui fait l'objet d'une perquisition classique et celui qui fait l'objet d'un contrôle visuel». Ceci n'est absolument pas le cas, car il s'agit de deux modes d'investigation différents poursuivant des finalités différentes. À cela s'ajoute que le contrôle visuel discret se fera toujours à l'insu du propriétaire, de l'ayant droit ou de l'occupant, alors que tel n'est évidemment pas le cas d'une perquisition.

g) L'utilisation des méthodes particulières de recherche dans le cadre de l'exécution de la peine

La Ligue des droits de l'homme se trompe lorsqu'elle déclare que la mise en œuvre des méthodes particulières de recherche pour la recherche de condamnés en fuite ne répond pas aux principes de subsidiarité et de proportionnalité. La Ligue a fait une fois de plus une lecture très parcellaire de l'exposé des motifs qui répond clairement à cette observation.

Il va de soi que la mise en œuvre de méthodes particulières de recherche dans le cadre de l'exécution de la peine – ce qui peut malgré tout être considéré également comme une «finalité judiciaire» – est également soumise aux exigences spécifiques de proportionnalité et de subsidiarité liées à l'observation et à l'infiltration. Ces exigences doivent être confrontées à l'infraction pour laquelle une condamnation a été prononcée.

À titre d'exemple, une observation effectuée à l'aide de moyens techniques ne sera possible que si la condamnation porte sur des infractions pouvant donner lieu à un emprisonnement correctionnel principal d'un an ou à une peine plus lourde.

Dans la mesure où une méthode particulière de recherche ne peut être autorisée que par le juge d'instruction, elle ne pourra évidemment pas être appliquée dans le cadre de l'exécution de la peine.

En vertu de l'article 55 du Code d'instruction criminelle, le rôle du juge d'instruction se limite en effet à rechercher les «auteurs d'infractions»; au moment de l'exécution de la peine, le juge d'instruction est déjà déchargé de l'instruction.

van de eigenaar, rechthebbende of bewoner kunnen uitvoeren, dit alles terwijl men daarbij de veiligheid van de politieofficiëren belast met de uitvoering van deze maatregel beschermt.

Het ligt voor de hand dat bepaalde plaatsen bijzonder gevaarlijk zijn en dat het voor de met die methoden belaste agenten soms zeer moeilijk is om op te treden.

De Liga meent hierin een discriminatie te zien tussen de verdachte die het voorwerp uitmaakt van een huiszoeking en degene die het voorwerp uitmaakt van een inkijkoperatie. Dit is uiteraard niet het geval, gezien het hier om twee totaal verschillende onderzoeksdaden gaat met een verschillende finaliteit. Het uitvoeren van een inkijkoperatie geschiedt immers buiten medeweten van de eigenaar, rechthebbende of bewoner, terwijl dit bij een huiszoeking geenszins het geval is.

g) De aanwending van bijzondere opsporingsmethoden in het kader van de strafuitvoering

De Liga heeft het verkeerd voor wanneer zij beweert dat de vereisten van subsidiariteit en proportionaliteit niet van toepassing zijn op het uitvoeren van bijzondere opsporingsmethoden in het kader van de strafuitvoering. Blijkbaar heeft de Liga nogmaals de memorie van toelichting, die hierin zeer duidelijk is, slechts zeer gedeeltelijk gelezen.

Het spreekt voor zich dat de aanwending van de bijzondere opsporingsmethoden in het kader van de strafuitvoering – wat toch ook als een «gerechtelijke finaliteit» kan worden beschouwd – eveneens onderworpen is aan de specifieke proportionaliteit – en subsidiariteitsvereisten verbonden aan de observatie en de infiltratie. Deze vereisten dienen te worden afgetoetst aan het misdrijf waarvoor een veroordeling werd uitgesproken.

Zo zal bijvoorbeeld een observatie met technische hulpmiddelen slechts mogelijk zijn wanneer de veroordeling strafbare feiten betreft die een correctionele hoofdgevangenisstraf van één jaar of een zwaardere straf tot gevolg kunnen hebben.

In de mate dat een bijzondere opsporingsmethode enkel door de onderzoeksrechter kan worden gemachtigd, zal zij in het kader van de strafuitvoering uiteraard niet kunnen worden toegepast.

De rol van de onderzoeksrechter is immers, krachtens artikel 55 van het Wetboek van strafvordering, beperkt tot het opsporen van «daders van misdrijven» en is op het ogenblik van de strafuitvoering reeds ontlast van het gerechtelijk onderzoek.

En revanche, le droit et le devoir d'information du procureur du Roi ont un caractère permanent (article 28quater, § 3, du Code d'Instruction criminelle).

Ainsi, les méthodes particulières de recherche de l'observation effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue dans une habitation (article 56bis, alinéa 2, du Code d'Instruction criminelle) et de l'observation ou de l'infiltration qui portent sur des locaux utilisés à des fins professionnelles ou la résidence d'un avocat ou d'un médecin (article 56 bis, alinéa 3, du Code d'Instruction criminelle) ne peuvent être appliquées dans ce cas.

Si les méthodes particulières de recherche de l'observation, de l'infiltration et du recours aux indicateurs sont mises en oeuvre dans le cadre de l'exécution de la peine, toutes les conditions de forme et de procédure applicables à ces méthodes doivent évidemment être respectées.

L'article 19 du Traité du 8 juin 2004 entre le Royaume de Belgique, le Royaume des Pays-Bas et le Grand-Duché de Luxembourg en matière d'intervention policière transfrontalière dispose que, pour l'exécution de l'observation transfrontalière, les dispositions de l'article 40 de la Convention d'application de l'Accord de Schengen sont applicables, étant entendu que l'observation qui est menée conformément aux dispositions de l'article 40, paragraphe 1^{er} de la Convention d'application de l'Accord de Schengen peut, dans le respect du droit national, être étendue aux personnes qui se sont soustraites à une peine privative de liberté découlant d'un fait punissable pouvant donner lieu à une extradition, ou aux personnes pouvant mener à la découverte des personnes précitées.

h) Appareils utilisés pour la prise des photographies

La Ligue des droits de l'homme et Madame Nagy estiment inacceptable qu'un appareil utilisé pour la prise de photographies soit exclu des moyens techniques qui peuvent être utilisés dans le cadre d'une observation.

À suivre ce raisonnement, il serait donc inacceptable qu'un policier puisse faire une photo d'un suspect dans la rue alors que cette même personne est aujourd'hui filmée dans d'autres lieux via des caméras installées sur la voie publique ou dans le métro ou à un guichet bancaire. Il faut rester attentif à ce problème, mais le raisonnement ne peut aboutir à limiter l'accès des policiers à des moyens techniques essentiels à l'accomplissement de leurs missions légales.

Het opsporingsrecht en de opsporingsplicht van de procureur des Konings blijft daarentegen te allen tijde bestaan (artikel 28quater, § 3 van het Wetboek van strafvordering).

Aldus zullen de bijzondere opsporingsmethoden van de observatie met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning (artikel 56bis, tweede lid van het Wetboek van strafvordering) en de observatie of infiltratie die betrekking hebben op de lokalen aangewend voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van een advocaat of arts (artikel 56 bis, derde lid van het Wetboek van strafvordering) in bedoelde situatie niet kunnen worden toegepast.

Indien de bijzondere opsporingsmethoden observatie, infiltratie en informantenwerking in het kader van de strafuitvoering worden gebruikt, dienen uiteraard alle vorm- en procedurevereisten die op deze methoden van toepassing zijn te worden nageleefd.

Artikel 19 van het Verdrag van 8 juni 2004 tussen het Koninkrijk België, het Koninkrijk der Nederlanden en het Groot Hertogdom Luxemburg betreffende het grensoverschrijdend politieel optreden zegt dat voor de uitvoering van grensoverschrijdende observatie de bepalingen van artikel 40 van de Overeenkomst ter uitvoering van het Akkoord van Schengen van toepassing zijn, met dien verstande dat de observatie die wordt uitgevoerd overeenkomstig artikel 40, eerste lid, van de Overeenkomst ter uitvoering van het Akkoord van Schengen, met inachtneming van nationaal recht, kan worden uitgebreid naar personen die zich hebben onttrokken aan een vrijheidsstraf opgelegd vanwege het plegen van een strafbaar feit dat tot uitlevering aanleiding kan geven, of naar personen die kunnen leiden naar de ontdekking van die personen.

h) Toestellen gebruikt voor het nemen van foto's

De Liga en Mevrouw Nagy achten het onaanvaardbaar dat een toestel gebruikt voor het nemen van foto's uitgesloten wordt van het toepassingsgebied van de observatie.

Als men die redenering volgt, zou het dus onaanvaardbaar zijn dat een politieagent op straat een foto kan maken van een verdachte terwijl die laatste thans op andere plaatsen wordt gefilmd met camera's die op de openbare weg, in de metro of aan een bankloket zijn geplaatst. Men moet aandacht blijven besteden aan dat probleem, maar de redenering mag er niet toe leiden dat de toegang van de politieagenten tot technieken die voor de uitvoering van hun wettelijke taken essentieel zijn, wordt beperkt.

Conformément à l'article 29 du Code d'Instruction criminelle ainsi qu'aux articles 15 et 40 de la loi sur la fonction de police, les services de police devront toujours porter à la connaissance du magistrat les premiers devoirs accomplis dans le cadre de la direction de l'enquête afin que celui-ci contrôle la manière dont ces devoirs ont été accomplis.

Si, dans le cadre d'une observation simple, il apparaît que l'on doit procéder à une observation systématique de plus de 5 jours et que des photos sont prises dans le cadre de cette observation, il est clair que l'on met alors en œuvre une méthode particulière de recherche qui sera soumise au contrôle instauré par le projet de loi. Les photos ainsi prises seront versées au dossier répressif.

En outre, l'arrêt de la Cour européenne des droits de l'homme auquel se réfère la Ligue concernait une problématique différente puisqu'il s'agissait de «filmer un suspect». Le fait de filmer quelqu'un, tombe bien dans le champ d'application des observations à l'aide de moyens techniques. La comparaison n'est donc pas pertinente.

Le raisonnement suivi trouve écho dans un arrêt du 17 janvier 2003 de la Cour d'appel de Bruxelles: «*Que quoi qu'il en soit, il ressort du dossier soumis à la Cour que les observations effectuées par les enquêteurs n'ont guère été systématiques ni de longue durée si ce n'est peut-être quelques jours au mois de juillet 2001; que ces observations (et les photographies prises lors de celles-ci) furent cependant réalisées dans des lieux publics où les personnes concernées pouvaient être vues de tous; qu'en outre elles ne l'ont été qu'avec du matériel classique n'amplifiant guère ce qui pouvait être vu à l'oeil nu; qu'elles ne constituent dès lors nullement une ingérence dans la vie privée desdites personnes au sens de l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme; Attendu qu'il résulte des considérations qui précèdent que les poursuites sont recevables.*» (Bruxelles, 17 janvier 2003, non publié.)

À cette exclusion, il convient toutefois de prévoir immédiatement une exception importante, à savoir l'observation effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue dans un domicile.

En raison de son degré de violation de la vie privée, cette observation ne peut pour l'instant être ordonnée que par le juge d'instruction, et cette méthode ne peut être appliquée que s'il existe des indices sérieux que les infractions constituent ou constitueraient un délit visé

In overeenstemming met artikel 29 van het Wetboek van strafvordering, evenals met de artikelen 15 en 40 van de Wet op het Politieambt, zullen de politiediensten steeds de eerst gevoerde onderzoeksverrichting in het kader van de leiding van het onderzoek ter kennis moeten brengen van de magistraat, zodat deze controleert op welke manier de onderzoeksverrichtingen werden uitgevoerd.

Indien in het kader van een eenvoudige observatie blijkt dat men moet overgaan tot een systematische observatie van meer dan 5 dagen en er in het kader van deze observatie foto's worden genomen, is het duidelijk dat men dan gebruik maakt van een bijzondere opsporingsmethode, die zal worden onderworpen aan de controle die ingesteld is door het wetsontwerp. De foto's die dan worden genomen zullen bij het strafdossier worden gevoegd.

Het arrest van het Europees Hof van de Rechten van de Mens waar de Liga naar verwijst heeft het bovendien over een verschillende problematiek, namelijk over «*filmer un suspect*». Het filmen van een verdachte valt wel degelijk onder het toepassingsgebied van de observatie met behulp van technische middelen. Deze vergelijking is dus niet relevant.

De redenering vindt steun bij een arrest van het Hof van beroep te Brussel van 17 januari 2003: «*Que quoi qu'il en soit, il ressort du dossier soumis à la Cour que les observations effectuées par les enquêteurs n'ont guère été systématiques ni de longue durée si ce n'est peut-être quelques jours au mois de juillet 2001; que ces observations (et les photographies prises lors de celles-ci) furent cependant réalisées dans des lieux publics où les personnes concernées pouvaient être vues de tous; qu'en outre elles ne l'ont été qu'avec du matériel classique n'amplifiant guère ce qui pouvait être vu à l'oeil nu; qu'elles ne constituent dès lors nullement une ingérence dans la vie privée desdites personnes au sens de l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme; Attendu qu'il résulte des considérations qui précèdent que les poursuites sont recevables.* (Brussel 17 januari 2003, onuitgegeven.)».

Op deze uitsluiting wordt evenwel onmiddellijk één belangrijke uitzondering gemaakt, met name de observatie met technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning.

Omwille van de graad van inbreuk op de privacy, kan deze observatie op dit ogenblik enkel door een onderzoeksrechter worden bevolen en uitsluitend worden toegepast wanneer er ernstige aanwijzingen zijn dat de strafbare feiten een misdrijf uitmaken of zouden

à l'article 90^{ter}, §§ 2 à 4, du Code d'Instruction criminelle ou sont commis ou seraient commis dans le cadre d'une organisation criminelle définie à l'article 324^{bis} du Code pénal.

C'est en raison de l'importance de l'atteinte à la vie privée, liée à l'observation technique avec vue dans un domicile que la protection procédurale accordée par l'article 56^{bis}, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle, doit également être appliquée intégralement dans le cadre de la prise d'une ou de plusieurs photos donnant vue dans une habitation. Les conditions énoncées dans cet article doivent dès lors être remplies dans ce cas. La mesure ne pourra être autorisée que par le juge d'instruction.

i) La commission d'infractions par des indicateurs

Le choix des infractions visées à l'article 47^{decies}, § 7, en projet, du Code d'instruction criminelle est dicté par la pratique, sur la proposition des services de police et des autorités judiciaires. La pratique montre, en effet, que, dans certaines enquêtes importantes et sensibles en matière de terrorisme et de crime organisé, le procureur du Roi est souvent confronté à la question de savoir si un indicateur qui collecte déjà des informations sur un milieu criminel ou un groupe d'auteurs déterminés, peut également être autorisé, sous certaines conditions bien définies, à participer aux actes criminels commis dans ce milieu ou ce groupe d'auteurs.

Ce sont ces cas pratiques, qui d'ailleurs concernent généralement les phénomènes criminels auxquels il faut s'attaquer en priorité (mentionnés dans la note-cadre de sécurité intégrale du 30 mars 2004), qui ont été traduits en qualifications pénales correspondantes sur la base de la liste énumérée à l'article 90^{ter} du Code d'instruction criminelle.

Le choix des infractions énumérées à l'article 90^{ter} n'est donc pas arbitraire. Des possibilités d'investigation exceptionnelles demandent des circonstances exceptionnelles. L'infraction à propos de laquelle l'indicateur fournit des informations et des données n'est donc pas n'importe quelle infraction; elle fait partie des infractions les plus graves à savoir les infractions terroristes (articles 137 à 141 du Code pénal), les infractions du droit international humanitaire (génocide, crime contre l'humanité) et des infractions graves commises dans le cadre d'une organisation criminelle. Il s'agit plus particulièrement de la prise d'otages, du commerce international illégal d'armes, du trafic de drogue, de l'enlèvement et du recel de mineurs ou encore des vols qualifiés commis à l'aide de violences ou de menaces

uitmaken zoals bedoeld in artikel 90^{ter}, §§ 2, 3 en 4 van het Wetboek van strafvordering of dat gepleegd wordt of zou worden in het kader van een criminele organisatie zoals bedoeld in artikel 324^{bis} van het Strafwetboek.

Het is juist de belangrijke aantasting van de privacy die gepaard gaat met een technische observatie met zicht in een woning, die vereist dat ook bij het nemen van één of meerdere foto's met zicht in een woning, de procedurele bescherming van artikel 56^{bis}, tweede lid van het Wetboek van strafvordering onverkort zou gelden. De voorwaarden vermeld in dat artikel dienen dan ook in dat geval vervuld te zijn. De maatregel kan alleen toegestaan worden door de onderzoeksrechter.

i) Het plegen van misdrijven door informanten

De keuze van de strafbare feiten bedoeld in artikel 47^{decies}, § 7 van het Wetboek van strafvordering in ontwerp is ingegeven door de praktijk, op voorstel van de politiediensten en de gerechtelijke autoriteiten. De praktijk toont immers aan dat in een aantal belangrijke en hoogdrempelige onderzoeken inzake terrorisme en georganiseerde criminaliteit de procureur des Konings meer dan eens wordt geconfronteerd met de vraag of een informant die reeds informatie over een bepaald crimineel milieu of dadergroep inwint, eveneens kan worden toegelaten onder welbepaalde omstandigheden deel te nemen aan het crimineel handelen binnen dit milieu of deze dadergroep.

Het zijn deze praktijkgevallen, die overigens meestal de prioriteit aan te pakken criminele fenomenen betreffen (zoals opgenomen in de Kadernota Integrale Veiligheid van 30 maart 2004), die werden vertaald naar de overeenstemmende strafrechtelijke kwalificaties, waarbij de lijst van artikel 90^{ter} van het Wetboek van strafvordering als basis werd gehanteerd.

De keuze van de misdrijven die opgesomd staan in artikel 90^{ter} is niet willekeurig. Uitzonderlijke onderzoeksmogelijkheden vergen immers uitzonderlijke omstandigheden. Het misdrijf waarover de informant inlichtingen en gegevens verstrekt, betreft dus niet zomaar om het even welk misdrijf, maar enkel zeer ernstige misdrijven, met name terroristische misdrijven (artikelen 137 tot en met 141 van het Strafwetboek), de inbreuken op het internationaal humanitair recht (genocide, misdrijf tegen de menselijkheid) en zware misdrijven gepleegd in het kader van een criminele organisatie. Het betreft meer in het bijzonder de gijzelname, de illegale wapenhandel, de drugsmokkel, de ontvoering en het verbergen van minderjarigen, of ook nog de gekwalificeerde diefstal met geweld of bedreigingen zoals het overval-

comme les attaques de fourgonnettes et également le trafic et la traite des êtres humains.

Contrairement à l'infiltrant-fonctionnaire de police et à l'expert civil, l'indicateur autorisé à commettre des infractions ne peut bénéficier d'une cause d'excuse absolutoire.

Comme cela a déjà été dit abondamment dans l'exposé des motifs, le gouvernement veut absolument éviter que cet indicateur endosse progressivement le rôle d'un infiltrant civil. Une des principales différences – l'exposé des motifs en relève six – est bien évidemment le fait de pouvoir recourir ou non à une cause d'excuse absolutoire.

L'infiltrant, visé à l'article 47*octies*, § 1^{er}, du Code d'Instruction criminelle, est un fonctionnaire de police, et donc un représentant de l'autorité publique. Il est logique qu'il puisse s'appuyer sur une cause d'excuse absolutoire. L'expert civil est un expert qui n'a aucun lien avec le milieu criminel et qui prête son assistance ponctuellement à la demande d'un infiltrant-fonctionnaire de police. Que cette personne puisse elle aussi bénéficier de la même cause d'excuse absolutoire est logique.

Il en va tout autrement pour l'indicateur, qui a des liens avec le milieu criminel et qui n'offre pas du tout les mêmes garanties que l'infiltrant-fonctionnaire de police et l'expert civil. C'est la raison pour laquelle il est tenu dans un carcan juridique très étroit dans le cadre duquel six conditions juridiques strictes doivent être remplies (article 13 du projet de loi) avant qu'il puisse commettre des infractions déterminées.

C'est également la raison pour laquelle il ne peut bénéficier d'une cause d'excuse absolutoire.

*
* *

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice revient sur la question du contrôle judiciaire de la chambre des mises en accusation. Plusieurs personnes entendues, dont le juge d'instruction Daniel Fransen, les représentants des Ligues des droits de l'homme mais aussi des Ordres des barreaux francophones, néerlandophones et germanophone, ont posé des questions sur le mécanisme de contrôle mis en place avec le projet de loi.

Le contrôle judiciaire par la chambre des mises en accusation

len van geldtransporten en eveneens de mensenhandel en mensensmokkel.

In tegenstelling tot de politieman-infiltrant en de burgerdeskundige geniet de informant die toegelaten wordt strafbare feiten te plegen niet van een strafuitsluitende verschoningsgrond.

De regering, dit blijkt ten overvloede uit de memorie van toelichting, wil absoluut vermijden dat deze informant zou afglijden naar de figuur van een burgerinfiltrant. Eén van de belangrijkste verschillen – de memorie van toelichting somt er zes op – is uiteraard het al dan niet een beroep kunnen doen op een strafuitsluitende verschoningsgrond.

De infiltrant, bedoeld in artikel 47*octies*, § 1, van het Wetboek van strafvordering, is een politieambtenaar en dus een vertegenwoordiger van het openbaar gezag. Het is logisch dat hij op een strafuitsluitende verschoningsgrond kan terugvallen. De burgerdeskundige is een expert, zonder banden met het criminele milieu en die op een politieman-infiltrant op diens verzoek punctueel bijstaat. Het is logisch dat ook hij van diezelfde verschoningsgrond zou kunnen genieten.

Dit ligt totaal anders voor de: hij heeft banden met het criminele milieu en biedt nu eenmaal niet dezelfde garanties als de politieman-infiltrant en de burgerdeskundige. Om die reden wordt hij in een zeer nauw juridisch keurslijf gehouden, waarbij aan zes zware wettelijke voorwaarden moet zijn voldaan (artikel 13 van het wetsontwerp) alvorens hij bepaalde strafbare feiten mag plegen.

Om die reden ook kan hij niet over een strafuitsluitende verschoningsgrond beschikken.

*
* *

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van justitie, komt terug op de vraag van de rechterlijke controle, uitgeoefend door de kamer van inbeschuldigingstelling. Verschillende personen, waaronder onderzoeksrechter Daniel Fransen, de Liga's voor de rechten van de mens, en de Ordes van Vlaamse, Franstalige en Duitstalige balies, hebben vragen gesteld bij dit door het wetsontwerp ingestelde controlemechanisme.

De rechterlijke controle door de Kamer van Inbeschuldigingstelling

Dans son arrêt du 21 décembre 2004, la Cour d'Arbitrage a amplement comparé le «dossier confidentiel» avec les exigences de la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme et avec la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme, en renvoyant notamment aux arrêts Edwards et Lewis contre le Royaume-Uni des 22 juillet 2003 et 27 octobre 2004, lesquels sont également cités par le Conseil d'État dans son avis. Le raisonnement de la Cour d'Arbitrage, peut être suivi pleinement.

Deux passages de l'arrêt de la Cour d'Arbitrage sont particulièrement importants pour comprendre les dispositions proposées dans le projet de loi.

Premièrement, la Cour d'Arbitrage dit que les droits de la défense et le droit à un procès équitable sont fondamentaux dans un État de droit.

Le principe de l'égalité des armes entre l'accusation et la défense, ainsi que le caractère contradictoire du procès, y compris en ce qui concerne la procédure, constituent des aspects fondamentaux du droit à un procès équitable.

Le droit à un procès pénal contradictoire implique, pour l'accusation comme pour la défense, la faculté de prendre connaissance des observations ou des éléments de preuve produits par l'autre partie, ainsi que de les discuter. Il en découle également l'obligation pour l'autorité de poursuite de communiquer en principe à la défense tous les éléments de preuve.

Toutefois, le droit de prendre connaissance de tous les éléments de preuve de la partie poursuivante n'est pas absolu. Dans certains procès pénaux, il peut y avoir des intérêts divergents, tels que la sécurité nationale, la nécessité de protéger les témoins ou de garder le secret sur des méthodes d'enquête, qui doivent être mis en balance avec les droits du prévenu. Dans certains cas, il peut être nécessaire de ne pas divulguer certains éléments de preuve à cette partie en vue de préserver les droits fondamentaux d'une autre personne ou de garantir un intérêt général important.

L'objectif d'assurer la protection de l'intégrité physique des personnes participant aux méthodes particulières de recherche est légitime et revêt une importance telle qu'il se justifie que leur anonymat vis-à-vis des parties au procès et du public soit absolument garanti. La nécessité de garantir l'efficacité des méthodes mises en œuvre pour l'avenir en occultant certaines techniques peut aussi justifier qu'elles aient un caractère confidentiel.

Het Arbitragehof toetste zeer uitvoerig in zijn arrest van 21 december 2004 het «vertrouwelijk dossier» aan de vereisten van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens en aan de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens, onder meer met verwijzing naar de arresten Edwards en Lewis tegen het Verenigd Koninkrijk, van 22 juli 2003 en 27 oktober 2004, waarop de Raad van State in zijn advies terug de aandacht vestigt. De redenering van het Arbitragehof kan volledig worden bijgetreden.

Twee passages in het arrest van het Arbitragehof zijn van groot belang om de voorgestelde regeling in het wetsontwerp te begrijpen.

Het Arbitragehof stelt vooreerst dat de rechten van de verdediging en het recht op een eerlijk proces fundamenteel zijn in een rechtsstaat.

Het beginsel van de wapengelijkheid tussen de vervolgende partij en de verdediging, alsook het tegensprekelijk karakter van het proces, met inbegrip van de procedure, zijn fundamentele elementen van het recht op een eerlijk proces.

Het recht op een strafproces op tegenspraak houdt in dat zowel de vervolgende partij als de verdediging de mogelijkheid moeten hebben kennis te nemen van en te antwoorden op de opmerkingen en bewijselementen van de andere partij. Hieruit vloeit eveneens de verplichting voor de vervolgende partij voort om in beginsel alle bewijselementen aan de verdediging mede te delen.

Het recht om kennis te nemen van alle bewijselementen van de vervolgende partij is evenwel niet absoluut. In sommige strafrechtelijke procedures kunnen er tegenstrijdige belangen aanwezig zijn, zoals de nationale veiligheid, de noodzaak om getuigen te beschermen of onderzoeksmethoden geheim te houden, die dienen te worden afgewogen tegen de rechten van de beklaagde. In sommige gevallen kan het noodzakelijk zijn om bepaalde bewijselementen geheim te houden voor die partij teneinde de fundamentele rechten van andere personen of een behatelswaardig algemeen belang te vrijwaren.

De doelstelling om de bescherming te verzekeren van de fysieke integriteit van personen die deelnemen aan de bijzondere opsporingsmethoden is legitiem en is dermate belangrijk dat zij verantwoordt dat hun anonimiteit ten aanzien van de procespartijen en het publiek volkomen wordt gewaarborgd. De noodzaak om de doeltreffendheid van de toegepaste methoden te waarborgen voor de toekomst door bepaalde technieken te verhullen, kan eveneens verantwoorden dat zij een vertrouwelijk karakter hebben.

Deuxièmement, la Cour dit que le dossier confidentiel concernant les indicateurs n'a pas la même portée ni le même contenu que le dossier confidentiel relatif à la mise en oeuvre d'une observation ou d'une infiltration. Il ne contient en principe pas de preuves qui seront utilisées dans un procès ultérieur. Celles-ci doivent en effet faire l'objet du procès-verbal visé à l'article 47*decies*, § 6, alinéa 4 du Code d'instruction criminelle. Par contre, le dossier confidentiel est essentiel en vue de sauvegarder l'anonymat et donc la sécurité des indicateurs.

Comme l'a souligné le Juge d'instruction Fransen, il est temps de démystifier le dossier confidentiel et son caractère secret. En effet, il n'est pas exact de croire que tout est dans le dossier confidentiel de sorte que les droits de la défense ne peuvent pas s'exercer correctement.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, se déclare du même avis que le juge Fransen. Le dossier confidentiel constitue une exception, et ne contient aucun élément de preuve qui ne soit porté à la connaissance des parties.

Ce dossier confidentiel comprend donc tout ce qui concerne l'identité des personnes impliquées dans la mise en oeuvre des méthodes particulières de recherche, c'est-à-dire, les agents de police, les moyens techniques utilisés et la tactique à laquelle il a été recouru pour placer le dispositif technique dans un lieu.

Les noms des indicateurs seront également consignés dans ce dossier confidentiel.

Aujourd'hui, la loi donne toujours la priorité au dossier répressif, l'exception étant le dossier confidentiel. Celui-ci ne peut contenir que les éléments du dossier qui concernent les techniques et tactiques utilisées, les personnes en charge de leur mise en oeuvre et les sources à protéger.

Pour protéger les personnes qui se livrent à ces méthodes ainsi que les tactiques et moyens techniques utilisés, il n'y a pas d'autre choix que de procéder de la sorte.

Sur la base des observations de la Cour d'arbitrage, il est justifié que seuls les conseillers siégeant à la chambre des mises en accusation seront habilités à consulter le dossier confidentiel, que donc ni les parties ni leur défense ne pourront prendre connaissance de ce dossier. En outre, le contrôle judiciaire se limite aux dossiers confidentiels relatifs aux méthodes particulières de recherche de l'observation et de l'infiltration.

Ten tweede stelt het Arbitragehof dat het vertrouwelijk dossier in verband met de informanten niet dezelfde draagwijdte, noch dezelfde inhoud heeft als het vertrouwelijk dossier in verband met de aanwending van een observatie of een infiltratie. Het bevat in principe geen bewijsstukken die zullen worden aangewend in een later proces. Die moeten immers het voorwerp uitmaken van het proces-verbaal bedoeld in artikel 47*decies*, § 6, vierde lid van het Wetboek van strafvordering. Daarentegen is het vertrouwelijk dossier van essentieel belang om de anonimiteit en dus de veiligheid van de informanten te vrijwaren.

Zoals onderzoeksrechter Fransen onderstreepte, is het tijd dat men het vertrouwelijk dossier van zijn geheimzinnigheid ontdoet. Het is inderdaad niet juist te denken dat alles in het vertrouwelijk dossier voorkomt, zodat de rechten van de verdediging niet correct zouden kunnen worden uitgeoefend.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, se déclare du même avis que le juge Fransen. Le dossier confidentiel constitue une exception, et ne contient aucun élément de preuve qui ne soit porté à la connaissance des parties.

Ce dossier confidentiel comprend donc tout ce qui concerne l'identité des personnes impliquées dans la mise en oeuvre des méthodes particulières de recherche, c'est-à-dire, les agents de police, les moyens techniques utilisés et la tactique à laquelle il a été recouru pour placer le dispositif technique dans un lieu.

Les noms des indicateurs seront également consignés dans ce dossier confidentiel.

Thans geeft de wet nog steeds voorrang aan het repressieve dossier, terwijl het vertrouwelijk dossier de uitzondering vormt. Dat laatste kan alleen de elementen bevatten die betrekking hebben op de gebruikte technieken en tactieken, de personen belast met het gebruiken ervan en de bronnen die moeten worden beschermd.

Om de personen die deze methoden gebruiken en de gebruikte technische middelen en tactieken te beschermen, is er geen andere keuze dan op die aldus te handelen.

Op basis van de opmerkingen van het Arbitragehof, is het gerechtvaardigd dat enkel de raadsheren van de Kamer van Inbeschuldigingstelling inzage zullen hebben in het vertrouwelijk dossier, en dat dus noch de partijen zelf, noch hun verdediging, kennis zullen kunnen nemen van dit dossier. Bovendien beperkt de rechterlijke controle zich tot de vertrouwelijke dossiers betreffende de bijzondere opsporingsmethoden observatie en infiltratie.

D'ailleurs, force est de constater que le projet de loi prévoit d'importantes garanties procédurales qui doivent assurer le droit à un procès équitable lors de l'examen devant la chambre des mises en accusation sur la base de l'article 235^{ter}, en projet, du Code d'Instruction criminelle (article 22 du projet de loi):

- la défense a le droit de consulter le dossier répressif;
- la défense doit être entendue;
- la défense peut faire valoir ses arguments et déposer des conclusions écrites auprès de la chambre des mises en accusation afin de préciser ses questions et de faire connaître ses griefs;
- la chambre des mises en accusation entend obligatoirement le ministère public; il s'agira souvent du magistrat des méthodes particulières de recherche;
- la chambre des mises en accusation peut entendre le juge d'instruction;
- la chambre des mises en accusation peut entendre l'officier BTS;
- la chambre des mises en accusation peut même charger le juge d'instruction d'entendre les fonctionnaires de police chargés d'exécuter l'observation ou l'infiltration et l'expert civil sous le statut des témoins anonymes. Elle peut décider d'être présente à l'audition ou de déléguer un de ses membres à cet effet.

En ce sens, la procédure devant la chambre des mises en accusation a en grande partie un caractère contradictoire.

Pourquoi avoir choisi la Chambre des mises en accusation?

Dans son arrêt du 21 décembre 2004, la Cour d'Arbitrage a tenu le raisonnement suivant:

«Les travaux préparatoires (de la loi du 6 janvier 2003) montrent que le législateur était conscient de la nécessité d'organiser un contrôle effectif de la légalité des méthodes particulières de recherche et qu'il a entendu confier ce contrôle aux juridictions d'instruction: «Toutefois, étant donné que l'application des méthodes particulières de recherche peut porter atteinte aux libertés et droits fondamentaux ainsi qu'à des principes fondamentaux de la procédure pénale, il est préférable de confier le contrôle spécifique de cette application à une autorité autre que celle qui exécute l'opération proprement dite (les services de police) ou qui en assume la responsabilité immédiate (le ministère public ou le juge d'instruction). Le projet de loi prévoit un certain nombre de possibilités. Tout d'abord, il opte pour l'attribution de cette compétence de contrôle aux juridictions d'instruction»

Er dient trouwens te worden vastgesteld dat het wetsontwerp in verregaande procedurele garanties voorziet, die het recht op een eerlijk proces moeten veilig stellen tijdens de behandeling voor de Kamer van Inbeschuldigingstelling op basis van artikel 235^{ter} van het Wetboek van strafvordering in ontwerp (artikel 22 van het wetsontwerp):

- de verdediging heeft inzage in het strafdossier;
- de verdediging wordt verplicht gehoord;
- de verdediging kan haar argumenten pleiten en schriftelijke conclusies bij de Kamer van Inbeschuldigingstelling neerleggen om haar vraagstellingen nader toe te lichten en haar grieven te laten kennen;
- de Kamer van Inbeschuldigingstelling hoort verplicht het openbaar ministerie, vaak zal dit de magistraat bijzondere opsporingsmethoden zijn;
- de Kamer van Inbeschuldigingstelling kan de onderzoeksrechter horen;
- de Kamer van Inbeschuldigingstelling kan de BTS-officier horen;
- de Kamer van Inbeschuldigingstelling kan zelfs de onderzoeksrechter gelasten de met de uitvoering van de observatie of infiltratie belaste politieambtenaren en de burger-deskundige, onder het statuut van anonieme getuigen, te horen. Zij kan beslissen daarbij aanwezig te zijn of één van haar leden daartoe af te vaardigen.

In die zin heeft de procedure voor de Kamer van Inbeschuldigingstelling in grote mate een tegensprekelijk karakter.

Waarom werd gekozen voor de Kamer van Inbeschuldigingstelling?

In haar arrest van 21 december 2004 redeneerde het Arbitragehof als volgt:

«Uit de parlementaire voorbereiding blijkt dat de wetgever zich bewust was van de noodzaak om een daadwerkelijke controle te organiseren op de wettigheid van de bijzondere opsporingsmethoden en dat hij die controle wilde toevertrouwen aan de onderzoeksgerechten: «Gezien evenwel de toepassing van de bijzondere opsporingsmethode de fundamentele rechten en vrijheden kan aantasten en afbreuk kan doen aan fundamentele beginselen van de strafrechtspleging, verdient het de voorkeur de bijzondere controle erover toe te vertrouwen aan een andere gezagsdrager dan die welke de operatie zelf uitvoert (de politiediensten) of die er de onmiddellijke verantwoordelijkheid voor draagt (het openbaar ministerie en de onderzoeksrechter). Het wetsontwerp voorziet in een aantal verschillende mogelijkheden. In de eerste plaats opteert het er voor deze

tion. [...] Le projet de loi ne prévoit aucune procédure spécifique: la chambre du conseil et la chambre des mises en accusation peuvent exercer leur tâche de contrôle et de surveillance à chaque fois qu'elles sont saisies d'une affaire dans le cadre de l'exercice de leurs compétences [...].» Doc., Chambre, 2001-02, n°50-1688/001, 47-48).

Cette intention du législateur, conforme aux exigences découlant de l'article 6 de la Convention européenne des droits de l'homme en matière de procès équitable et de droits de la défense, est cependant imparfaitement traduite dans la loi. En effet, l'article 47undecies du Code d'Instruction criminelle prévoit que le procureur du Roi qui a fait application, dans son enquête, de méthodes d'observation ou d'infiltration et qui souhaite engager des poursuites requiert le juge d'instruction et que celui-ci fait rapport à la chambre du conseil, mais qu'il n'est pas habilité à poser le moindre acte d'instruction d'office.

Le juge d'instruction ne peut faire mention du contenu du dossier confidentiel (article 56bis, alinéa 5). La chambre du conseil n'a pas d'accès direct au dossier confidentiel, et elle ne peut avoir un accès indirect à ce dossier, puisque le juge d'instruction ne peut l'utiliser.

Or, le dossier confidentiel peut contenir des pièces nécessaires pour contrôler la légalité de la mise en oeuvre de l'observation ou de l'infiltration, permettant notamment de vérifier qu'aucune infraction non autorisée n'a été commise et que l'intéressé n'a pas fait l'objet d'une provocation policière.

Les procès-verbaux versés au dossier répressif ne doivent contenir que des «références» et «mentions» relatives à certaines pièces contenues dans le dossier confidentiel, ce qui ne garantit pas que le contenu du dossier répressif sera suffisant pour permettre aux juridictions d'instruction d'exercer un contrôle effectif sur la légalité des méthodes particulières de recherche. Il s'ensuit que les éventuelles illégalités entachant la mise en oeuvre de l'observation ou de l'infiltration qui apparaîtraient uniquement des pièces contenues dans le dossier confidentiel ne peuvent faire l'objet d'un contrôle par un juge indépendant et impartial, et qu'a fortiori, ces illégalités ne peuvent être sanctionnées.

controlebevoegdheid aan de onderzoeksgerechten toe te kennen. [...] Het wetsontwerp voorziet in geen eigen specifieke procedure: de raadkamer en de Kamer van Inbeschuldigingstelling kunnen hun controle- en toezichtstaak uitoefenen, telkenmale zij gevat zijn van de zaak in het kader van de uitoefening van hun bevoegdheden [...].» (Parl. St., Kamer, 2001-2002, DOC. 50-1688/001, pp. 47-48).

Die intentie van de wetgever, die in overeenstemming is met de vereisten die voortvloeien uit artikel 6 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens inzake een eerlijk proces en de rechten van de verdediging, komt echter niet volledig tot uiting in de wet. Artikel 47undecies van het Wetboek van strafvordering bepaalt immers dat de procureur des Konings die in zijn opsporingsonderzoek toepassing heeft gemaakt van observatie of infiltratie en tot vervolging wenst over te gaan, de onderzoeksrechter vordert, en dat laatstgenoemde verslag doet aan de raadkamer, maar dat hij niet gemachtigd is ambtshalve enige daad van onderzoek te stellen.

De onderzoeksrechter kan van de inhoud van het vertrouwelijk dossier geen gewag maken (artikel 56bis, vijfde lid). De raadkamer heeft geen rechtstreekse toegang tot het vertrouwelijk dossier en zij kan niet indirect toegang tot dit dossier hebben, vermits de onderzoeksrechter het niet mag gebruiken.

Het vertrouwelijk dossier kan evenwel stukken bevatten die noodzakelijk zijn om de wettigheid te toetsen van de aanwending van de observatie of de infiltratie, waardoor het onder meer mogelijk is na te gaan of er niet een niet gemachtigd strafbaar feit is gepleegd en of de betrokkene niet het voorwerp heeft uitgemaakt van een provocatie door de politie.

De processen-verbaal die bij het strafdossier worden gevoegd dienen enkel «verwijzingen naar» en «vermeldingen» in verband met bepaalde stukken die zich in het vertrouwelijk dossier bevinden te bevatten, wat niet waarborgt dat de inhoud van het strafdossier zal volstaan opdat de onderzoeksgerechten een daadwerkelijke controle kunnen uitoefenen op de wettigheid van de bijzondere opsporingsmethoden. Daaruit volgt dat mogelijke onwettigheden waardoor de aanwending van de observatie of de infiltratie zijn aangetast en die uitsluitend zouden blijken uit de stukken vervat in het vertrouwelijk dossier, niet het voorwerp kunnen uitmaken van een controle door een onafhankelijke en onpartijdige rechter, en dat a fortiori die onwettigheden niet kunnen worden bestraft.

Il appartient au législateur de prendre les mesures permettant d'atteindre les objectifs légitimes qu'il s'est fixés. En l'espèce, il apparaît toutefois que le contrôle de la légalité de la mise en œuvre de certaines méthodes particulières de recherche est insuffisant pour vérifier si l'atteinte aux droits fondamentaux qu'elles occasionnent est justifiée et s'il n'est pas porté une atteinte disproportionnée aux exigences du procès équitable garanti par l'article 6 de la Convention européenne des droits de l'homme. Les moyens sont fondés en ce qu'ils critiquent l'insuffisance de ce contrôle sur la mise en œuvre des méthodes d'observation et d'infiltration.

Les articles 47septies (procédure des observations), 47novies (procédure des infiltrations), 47decies, § 6 (procédure du recours aux indicateurs), 47sexies, §§ 4 et 7, alinéa 2 (autorisations de commettre une infraction dans le cadre de l'observation), 47octies, §§ 4 et 7, alinéa 2 (autorisations de commettre une infraction dans le cadre de l'infiltration), et 47undecies (interventions du juge d'instruction et de la chambre du conseil en cas de poursuites) combiné avec l'article 56bis du Code d'Instruction criminelle sont entachés d'inconstitutionnalité uniquement en ce qu'ils ne prévoient pas que la mise en œuvre des méthodes d'observation et d'infiltration est contrôlée par un juge indépendant et impartial.

La Cour n'étant pas compétente pour effectuer elle-même la désignation du juge compétent, elle ne peut qu'annuler les dispositions attaquées. Mais celles-ci pourront être intégralement reprises, tant en ce qui concerne les méthodes qu'elles organisent qu'en ce qui concerne la confidentialité qui les entoure, pour autant que le législateur leur ajoute la désignation du juge, offrant toutes les garanties d'impartialité, auquel sera confié le contrôle de légalité.».

La Cour d'arbitrage n'a donc pas remis en question le fait que le contrôle des méthodes particulières de recherche soit confié à une juridiction d'instruction, sa critique s'adressant principalement à la portée réelle du contrôle exercé par cette juridiction d'instruction.

Pour la Cour, une juridiction d'instruction doit donc être considérée comme un juge indépendant et impartial.

La Ligue des droits de l'homme se trompe dès lors lorsqu'elle affirme que le juge d'instruction serait le mieux placé pour accomplir ce contrôle et ce pour plusieurs raisons:

Het behoort aan de wetgever de maatregelen te nemen waardoor hij de wettige doelstellingen kan bereiken die hij heeft vooropgesteld. Te dezen blijkt echter dat de controle op de wettigheid van de aanwending van bepaalde bijzondere opsporingsmethoden ontoereikend is om na te gaan of de erdoor veroorzaakte inmenging in de grondrechten verantwoord is, en of niet op onevenredige wijze afbreuk wordt gedaan aan de vereisten van een eerlijk proces, gewaarborgd in artikel 6 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens. De middelen zijn gegrond in zoverre zij de ontoereikendheid bekritisieren van die controle op de aanwending van de methoden van observatie en infiltratie.

Artikel 47septies (procedure van de observatie), artikel 47novies (procedure van de infiltratie), artikel 47sexies, §§ 4 en 7, tweede lid (machtiging om een misdrijf te plegen in het kader van de observatie), artikel 47octies, §§ 4 en 7, tweede lid (machtiging om een misdrijf te plegen in het kader van de infiltratie), en artikel 47undecies (optreden van de onderzoeksrechter en van de raadkamer in geval van vervolging), in samenhang gelezen met artikel 56bis van het Wetboek van strafvordering, zijn uitsluitend door ongrondwettigheid aangetast in zoverre zij niet erin voorzien dat de aanwending van de methoden van observatie en infiltratie wordt gecontroleerd door een onafhankelijke en onpartijdige rechter.

Aangezien het Hof niet bevoegd is om zelf over te gaan tot de aanwijzing van de bevoegde rechter, kan het de aangevochten bepalingen enkel vernietigen. Die kunnen evenwel door de wetgever integraal worden overgenomen, zowel wat betreft de methoden waarin ze voorzien als wat het vertrouwelijke karakter betreft waarmee ze zijn omgeven, voor zover de wetgever daaraan de aanwijzing van de rechter, die alle waarborgen van onpartijdigheid biedt, toevoegt, aan wie de wettigheidstoetsing zal worden toevertrouwd.»

Het Arbitragehof heeft het feit dat de controle van de bijzondere opsporingsmethoden wordt toevertrouwd aan een onderzoeksgerecht niet in vraag gesteld; de kritiek slaat voornamelijk op de reële draagwijdte van de door dit onderzoeksgerecht uitgevoerde controle.

Voor het Hof moet een onderzoeksgerecht dus worden beschouwd als een onafhankelijke en onpartijdige rechter.

De Liga voor de rechten van de mens vergist zich dus, wanneer ze beweert dat de onderzoeksrechter het best geplaatst zou zijn om deze controle uit te voeren en wel om meerdere redenen:

1°) Tout d'abord, ce juge est un juge d'instruction et non un juge «de l'instruction» qui vérifierait la légalité des moyens d'investigation mis en œuvre par le parquet. Par ce projet de loi, le rôle de ce juge, qui doit continuer à instruire à charge et à décharge, n'est pas remis en question;

2°) Le juge d'instruction peut lui-même décider de la mise en œuvre de méthodes particulières de recherche et ainsi diriger l'enquête. Or, dans ce cas de figure, le juge d'instruction serait à la fois celui qui a ordonné la mise en œuvre de la méthode et celui qui en contrôle la légalité. Au regard de la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme ceci serait difficilement défendable.

3°) Au regard de l'article 235*bis* du Code d'instruction criminelle, la Chambre des mises en accusation est devenue le juge naturel du contrôle de légalité des instructions et des informations depuis la première réforme Franchimont et dispose dès lors déjà d'une expérience dans le contrôle de la régularité des procédures.

4°) La Chambre des mises en accusation sera amenée à se spécialiser dans le contrôle des méthodes particulières de recherche puisque le dossier confidentiel sera confié à son président, ce qui nécessitera que cette chambre prenne toutes les mesures de précaution nécessaires pour garantir cette confidentialité, l'accès au dossier étant strictement réservé aux trois magistrats de la Chambre.

Tout comme les juges d'instruction et les magistrats du parquet spécialisés dans la mise en œuvre des méthodes particulières, les trois magistrats de la chambre des mises en accusation devront nécessairement se spécialiser en ce domaine et recevront à cet effet une formation dispensée par le Conseil supérieur de la Justice

En confiant le contrôle des méthodes particulières de recherche à la Chambre des mises en accusation, le rôle de cette juridiction est donc maintenu par rapport au contrôle général qu'elle exerce déjà pour l'ensemble des instructions judiciaires. Il est également important que ce contrôle soit confié à une chambre à 3 juges appartenant au siège de la cour d'appel et revêtant la qualité de magistrats indépendants et impartiaux.

Ce contrôle s'exercera tant pendant l'instruction judiciaire qu'à la clôture de l'information. Un contrôle de la chambre des mises en accusation pourra même être sollicité par le juge du fond. Le but est donc de mettre

1°) In de eerste plaats is deze rechter een onderzoeksrechter en geen rechter «van het onderzoek», die de wettigheid zou nagaan van de onderzoeksmiddelen die het parket heeft gebruikt. Met dit wetsontwerp wordt de rol van deze rechter niet in vraag gesteld: hij moet verder ten laste en ten ontlaste onderzoeken;

2°) De onderzoeksrechter kan zelf beslissen over het gebruiken van bijzondere opsporingsmethoden en op die wijze het onderzoek leiden. Maar in deze denkbeeldige situatie zou de onderzoeksrechter tegelijk degene zijn die het gebruik van de methode beveelt en die de wettigheid ervan controleert. Gelet op de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens, zou dit moeilijk te verdedigen zijn.

3°) Ten opzichte van artikel 235*bis* van het Wetboek van strafvordering, werd, sedert de eerste Franchimonthervorming, de Kamer van Inbeschuldigingstelling de natuurlijke rechter voor het controleren van de wettigheid van de gerechtelijke of opsporingsonderzoeken en beschikt het derhalve reeds over ervaring inzake de controle en de regelmatigheid van de procedures.

4°) De Kamer van Inbeschuldigingstelling zal zich moeten specialiseren in de controle van de bijzondere opsporingsmethoden, aangezien het vertrouwelijk dossier zal worden toevertrouwd aan de voorzitter ervan; deze Kamer zal dus alle nodige beveiligingsmaatregelen moeten nemen om deze vertrouwelijkheid te garanderen; de toegang tot het dossier is strikt voorbehouden aan de drie magistraten van de Kamer.

Net zoals de onderzoeksrechters en de parketmagistraten die gespecialiseerd zijn in het aanwenden van de bijzondere opsporingsmethoden, zullen de drie magistraten van de Kamer van Inbeschuldigingstelling zich in dit domein moeten specialiseren en zullen ze hiertoe een door de Hoge Raad voor de Justitie gegeven opleiding volgen.

Door de controle op de bijzondere opsporingsmethoden toe te vertrouwen aan de kamer van inbeschuldigingstelling, wordt de rol van deze rechtsmacht behouden met betrekking tot de algemene controle die ze reeds uitoefent voor alle gerechtelijke onderzoeken. Deze rechtsmacht is bovendien samengesteld uit drie onafhankelijke en onpartijdige magistraten, die tot het hof van beroep behoren.

Deze controle zal zowel tijdens het gerechtelijk onderzoek gebeuren en ook bij het afsluiten van het opsporingsonderzoek. Een controle door de Kamer van Inbeschuldigingstelling zal zelfs kunnen worden aange-

en place un contrôle étendu aux différents stades de la procédure.

Certains se sont interrogés sur le bien-fondé de ce contrôle obligatoire. Ainsi, le professeur Damien Vandermeersch a-t-il déclaré, dans une interview accordée début décembre au quotidien «La Libre Belgique», «*Pourquoi avoir institué un contrôle obligatoire? Pourquoi, si personne ne se pose de question ou n'a à se plaindre de la procédure? J'aurais préféré que l'on ouvre un accès à la Chambre des mises en accusation en cas de problème.*»

Le ministre souhaite répondre à cette question: elle a voulu répondre aux exigences de l'arrêt de la Cour d'arbitrage et donc instaurer un contrôle juridictionnel aussi étendu que possible sur les méthodes particulières de recherche en recourant à des magistrats indépendants et impartiaux siégeant dans une juridiction qui a déjà aujourd'hui vocation à contrôler la légalité et la régularité des instructions judiciaires.

3) Répliques

M. Olivier Maingain (MR) souligne que des questions demeurent:

– article 6: la jurisprudence déterminera ce qui relève, en fonction de la notion de lieu privé ou de domicile, de la compétence du procureur du Roi ou du juge d'instruction. Ne serait-il pas possible, dans un souci de sécurité juridique, de donner une compétence exclusive au juge d'instruction? Quelle est la plus-value particulière que pourrait apporter le parquet par rapport au juge d'instruction pour ordonner les mesures visées à l'article 46quinquies en projet? Qu'est ce qui fait que les mesures qui peuvent être ordonnées par un juge d'instruction quand il s'agit du domicile ne peuvent pas l'être quand il s'agit d'un lieu public? Autrement dit, quelle est la nécessité de cette distinction?

– rôle de la chambre des mises en accusation: des explications très détaillées sur les compétences de la chambre des mises en accusation. Le texte du projet de loi prévoit effectivement un contrôle plus large que celui défendu par le professeur Vandermeersch dans ses commentaires à la presse.

Mais un problème se pose quant au contrôle effectué par le juge du fond: dans certaines hypothèses, le juge du fond peut certes renvoyer l'affaire devant la

vraagd door de bodemrechter. Het is dus de bedoeling in een uitgebreide controle tijdens de verschillende stadia van de procedure te voorzien.

Sommigen zich vragen stellen over de gegrondheid van deze verplichte controle. Zo verklaarde professor Damien Vandermeersch in een interview in de krant «La Libre Belgique» verscheen het volgende: «Waarom werd er een verplichte controle ingesteld? Waarom, indien niemand zich een vraag stelt of te klagen heeft over de procedure? Hij had er de voorkeur aan gegeven dat men in geval van problemen in een toegang tot de kamer van inbeschuldigingstelling zou hebben voorzien.»

De minister wenst hierop te antwoorden: ze wou antwoorden op de vereisten van het arrest van het Arbitragehof en dus een zo uitgebreid mogelijk rechtelijke controle instellen op de bijzondere opsporingsmethoden, door een beroep te doen op onafhankelijke en onpartijdige magistraten die in een rechtsmacht zetelen die thans reeds aangewezen is om de wettigheid en de regelmatigheid te controleren van de gerechtelijke onderzoeken.

3) Replieken

De heer Olivier Maingain (MR) merkt op dat er nog vragen zijn:

– artikel 6: de rechtspraak zal uitmaken wat, naargelang het begrip «private plaats» of «woning», onder de bevoegdheid van de procureur des Konings of onder die van de onderzoeksrechter valt. Zou het ter wille van de rechtszekerheid niet mogelijk zijn een exclusieve bevoegdheid te verlenen aan de onderzoeksrechter? Welke bijzondere meerwaarde zou het parket kunnen hebben ten aanzien van de onderzoeksrechter om de in het ontworpen artikel 46quinquies bedoelde maatregelen te bevelen? Waarom kunnen de maatregelen die door een onderzoeksrechter kunnen worden bevelen als het om de woning gaat, niet worden bevelen als het een openbare plaats betreft? Met andere woorden, aan welke noodzaak beantwoordt dat onderscheid?

– rol van de kamer van inbeschuldigingstelling: zeer gedetailleerde uitleg over de bevoegdheden van de kamer van inbeschuldigingstelling. De ontworpen tekst voorziet inderdaad in een ruimere controle dan die welke wordt voorgestaan door professor Vandermeersch in zijn commentaren aan de pers.

Er rijst echter een probleem inzake de controle door de feitenrechter: in sommige gevallen kan de feitenrechter de zaak verwijzen naar de kamer van

chambre des mises en accusation si des éléments concrets sont apparus postérieurement au contrôle qu'elle a effectué sur la base de l'article 235ter du Code d'instruction criminelle. Or, le juge du fond devrait pouvoir lui-même encore effectuer un contrôle de légalité. Si la défense souhaite réserver pour le juge du fond un certain nombre d'arguments contestant la légalité des méthodes particulières de recherche, il faut laisser au juge du Fond la possibilité d'exercer à nouveau ce contrôle. C'est lui en effet qui déterminera si l'infraction est établie. Il doit donc pouvoir pleinement connaître de la légalité des méthodes particulières de recherche.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que, à la différence du parquet, le juge d'instruction ne peut agir de manière «proactive». Il est vrai qu'un procureur n'effectuera pas le même contrôle qu'un juge d'instruction. C'est pourquoi un contrôle de la chambre des mises en accusation, qui comprend trois magistrats, est prévu. La chambre des mises en accusation peut même se saisir d'office de l'affaire. Il y a donc un contrôle effectué par des magistrats du siège. Si la commission estime cependant que ce contrôle n'est pas suffisant, un amendement prévoyant une saisine automatique pourrait être déposé.

En ce qui concerne la deuxième question de M. Maingain, le contrôle de juge du fond n'a pas été prévu parce que celui-ci ne peut pas se prononcer sur la base d'informations dont il a pris connaissance et qui n'ont pas été communiquées à la défense. Cette omission est donc volontaire, et a pour but de préserver les droits de la défense.

Mme Marie Nagy (Ecolo) estime que Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, n'a pas répondu de façon suffisamment précise sur l'article 6. Elle ajoute que le juge d'instruction devrait jouer un rôle plus important dans le contrôle des méthodes particulières d'enquête.

Par ailleurs, la multiplication des caméras de surveillance et des possibilités de prendre des personnes en photo dans des lieux publics (par des téléphones portables par exemple) ne justifie pas que la prise de photos par les autorités publiques dans le cadre d'enquêtes se banalise.

Quant à la confidentialité du dossier, Mme Nagy ne s'oppose pas à ce que certains éléments ne soient pas communiqués, mais s'inquiète du contrôle de légalité qui sera effectué sur la façon dont a été menée l'enquête et sur les techniques particulières. Selon l'intervenante, la loi risque de mener à ériger la confidentialité en principe général.

inbeschuldigingstelling als concrete gegevens zijn opgedoken na de controle die ze heeft uitgevoerd op grond van artikel 235ter van het Wetboek van strafvordering. De feitenrechter zou echter zelf nog een wettigheidscontrole moeten kunnen uitvoeren. Indien de verdediging een aantal argumenten die de wettigheid van de bijzondere opsporingsmethoden betwisten, wil voorbehouden voor de feitenrechter, moet de feitenrechter de mogelijkheid hebben om die controle opnieuw uit te voeren. Hij dient immers uit te maken of het misdrijf bewezen is. Derhalve moet hij ten volle kennis kunnen nemen van de wettigheid van de bijzondere opsporingsmethoden.

De minister van Justitie antwoordt dat, in tegenstelling met het parket, de onderzoeksrechter niet «proactief» mag optreden. Het klopt dat een procureur niet dezelfde controle zal uitvoeren als een onderzoeksrechter. Daarom is voorzien in een controle door de kamer van inbeschuldigingstelling, die uit drie magistraten is samengesteld. De kamer van inbeschuldigingstelling kan zelfs ambtshalve van de zaak kennis nemen. Er is dus een controle door magistraten van de zetel. Als de commissie echter van oordeel is dat die controle ontoereikend is, kan een amendement worden ingediend dat voorziet in een automatische kennisneming.

Wat de tweede vraag van de heer Maingain betreft, is niet in de controle door de feitenrechter voorzien omdat die zich niet kan uitspreken op grond van inlichtingen waarvan hij kennis heeft genomen en die niet ter kennis zijn gebracht van de verdediging. Die weglating is dus opzettelijk gebeurd en ze sterkt ertoe de rechten van de verdediging te vrijwaren.

Volgens *mevrouw Marie Nagy (Ecolo)* heeft de minister van Justitie in verband met artikel 6 een onvoldoende nauwkeurig antwoord verstrekt. Ze voegt eraan toe dat de onderzoeksrechter een belangrijkere rol zou moeten spelen in de controle van de bijzondere opsporingsmethoden.

Voorts rechtvaardigen het toenemend aantal bewakingscamera's en de mogelijkheden om mensen te fotograferen in openbare plaatsen (bijvoorbeeld door middel van gsm's) niet dat het nemen van foto's door de overheid in het kader van onderzoeken wordt gebatelliseerd.

Wat de vertrouwelijkheid van het dossier betreft, is mevrouw Nagy er niet tegen gekant dat bepaalde gegevens niet worden meegedeeld, maar ze is verontrust over de wettigheidscontrole die zal worden uitgevoerd naar de wijze waarop het onderzoek werd gevoerd en op het vlak van de bijzondere technieken. Volgens de spreekster dreigt de wet van de vertrouwelijkheid een algemeen beginsel te maken.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que le juge d'instruction instruit à charge et à décharge. Les magistrats du siège, eux, sont impartiaux et indépendants, et sont donc parfaitement en mesure de contrôler les méthodes particulières de recherche.

Elle ajoute que le projet de loi n'a aucunement pour objectif de permettre aux services de police de faire des photos sans le moindre contrôle d'un magistrat et en dehors de tout cadre légal. Les services de police devront toujours agir dans le respect de leurs missions légales, ici en particulier leurs missions de police judiciaire, à savoir la recherche des infractions et des auteurs de celles-ci.

Pour ce qui est de la confidentialité du dossier, Mme Onkelinx attire l'attention sur l'actuel article 47septies, § 2, du Code d'instruction criminelle, rédigé en des termes très clairs, qui établit que le dossier confidentiel constitue une exception très strictement définie, et en aucun cas un principe: « L'officier de police judiciaire visé à l'article 47sexies, § 3, 6°, rédige le procès-verbal des différentes phases de l'exécution de l'observation mais n'y mentionne aucun des éléments susceptibles de compromettre les moyens techniques et les techniques d'enquête policière utilisés ou la garantie de la sécurité et de l'anonymat de l'indicateur et des fonctionnaires de police chargés de l'exécution de l'observation. Ces éléments ne figurent que dans le rapport écrit visé au § 1^{er}, alinéa 1^{er}. »

M. Tony Van Parys (CD&V) rappelle qu'il est partisan d'un contrôle effectif sur les techniques particulières de recherche et que, à son avis, c'est la chambre des mises en accusation qui doit effectuer celui-ci.

Ce ne peut en aucun cas être le juge d'instruction, qui est à la fois juge et partie.

Le problème n'est donc pas le choix de la chambre des mises en accusation, mais plutôt le fait que l'on a tendance à confier au juge d'instruction et à la chambre des mises en accusation des contrôles multiples, de différentes nature et qui bien souvent se chevauchent. Il serait utile qu'un tableau soit communiqué par le ministre sur l'ensemble de ces contrôles. Cela permettrait de rationaliser ces contrôles et de les rendre plus efficaces.

La vérification des techniques particulières de recherche pourrait par exemple figurer dans les missions générales de la chambre des mises en accusation telles que définies aux articles 136 et 136bis du Code d'instruction criminelle.

De minister van Justitie antwoordt dat de onderzoeksrechter de zaak zowel à charge als à decharge onderzoekt. De magistraten van de zetel van hun kant zijn onpartijdig en onafhankelijk, en zijn dus perfect in staat om de bijzondere opsporingsmethoden te controleren.

Zij voegt eraan toe dat het wetsontwerp er geenszins toe strekt de politiediensten toe te staan foto's te maken zonder de geringste controle door een magistraat en buiten ieder wettelijk kader. De politiediensten zullen steeds moeten optreden met inachtneming van hun wettelijke taken, hier in het bijzonder hun taken van gerechtelijke politie, met name het opsporen van de misdrijven en van de daders.

Inzake de vertrouwelijkheid van het dossier vestigt de minister de aandacht op het huidige artikel 47septies, § 2, van het Wetboek van strafvordering, dat zeer duidelijk is en dat bepaalt dat het vertrouwelijk dossier een zeer strikt gedefinieerde uitzondering is, en in geen geval een principe: «De officier van gerechtelijke politie, bedoeld in artikel 47sexies, § 3, 6° stelt proces-verbaal op van de verschillende fasen van de uitvoering van de observatie, doch vermeldt hierin geen elementen die de afscherming van de gebruikte technische hulpmiddelen en politionele onderzoekstechnieken of de vrijwaring van de veiligheid en de afscherming van de identiteit van de informant en de politieambtenaren, belast met de uitvoering van de observatie in het gedrang kunnen brengen. Deze elementen worden enkel opgenomen in het schriftelijk verslag bedoeld in § 1, eerste lid.»

De heer Tony Van Parys (CD&V) herinnert eraan dat hij voorstander is van een daadwerkelijk controle op de bijzondere opsporingsmethoden en dat, volgens hem, die controle door de kamer van inbeschuldigingstelling moet worden uitgevoerd.

Hij kan in geen geval worden gedaan door de onderzoeksrechter, die tegelijk rechter en partij is.

Het probleem is dus niet de keuze van de kamer van inbeschuldigingstelling, maar veeleer het feit dat men geneigd is de onderzoeksrechter en de kamer van inbeschuldigingstelling te belasten met veelvuldige controles van uiteenlopende aard die elkaar al te vaak overlappen. Het zou nuttig zijn, mocht de minister een tabel van alle controles ter hand stellen. Dat zou de mogelijkheid bieden die controles te rationaliseren en ze doeltreffender te maken.

De controle van de bijzondere opsporingsmethoden zou bijvoorbeeld deel kunnen uitmaken van de algemene taken van de kamer van inbeschuldigingstelling zoals die worden bepaald door de artikelen 136 en 136bis van het Wetboek van strafvordering.

La procédure qui est prévue par la projet de loi est fort lourde, d'autant plus qu'il semble que la chambre des mises en accusation ne doive pas seulement entendre le procureur général, la partie civile, le prévenu, et, le cas échéant, le fonctionnaire de police de façon séparée, mais pourrait en plus organiser des comparutions contradictoires.

La complexité de cette procédure a aussi pour conséquence que le dossier est, à de multiples reprises, transmis d'un juge à un autre, ce qui pose d'indéniables problèmes de sécurité, et a pour effet d'accroître les risques de divulgation des informations confidentielles que renferme ce dossier. Il faut donc clarifier la procédure, afin de prévenir la sécurité, les incidents de procédure et l'abus de celle-ci.

L'intervenant rappelle par ailleurs que l'attribution de la mission de contrôle à la chambre des mises en accusation aura inévitablement pour conséquence, comme l'a souligné le procureur-général Schins, que la cadre de celle-ci devra être étendu. À l'heure actuelle, ces chambres siègent déjà souvent de 8 ou 9 heures du matin jusqu'à 10 ou 11 heures du soir. Si l'on veut que le contrôle soit effectué de manière sérieuse, il faudra donc que des moyens matériels et humains soient dévolus aux chambres des mises en accusation.

Le ministre serait-il par ailleurs favorable à un système dans lequel le juge d'instruction spécialisé serait désigné, plutôt que celui qui serait choisi par le doyen? Ces doyens, dans l'état actuel du texte, ne doivent pas baser leur choix sur des critères objectifs, et ne doivent rendre compte de celui-ci devant personne.

Enfin, le Conseil supérieur de la Justice a rendu un avis d'office. Comme il le dit lui-même, la date tardive à laquelle le projet de loi a été déposé (alors que l'arrêt de la Cour d'arbitrage date du 21 décembre 2004) l'a empêché de rendre un avis en bonne et due forme. La commission sur la protection de la vie privée n'a pas pu non plus rendre d'avis.

Il est regrettable que, dans un débat sur un sujet d'une telle importance, les institutions consultatives concernées au premier chef par le sujet n'aient pu éclairer les parlementaires et alimenter le débat.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, précise qu'il est encore prématuré pour dire que les moyens de la chambre des mises en accusation seront augmen-

De procedure waarin het wetsontwerp voorziet, is zeer omslachtig, te meer omdat de kamer van inbeschuldigingstelling blijkbaar niet alleen de procureur-generaal, de burgerlijke partij, de beklaagde en in voorkomend geval de politieambtenaar afzonderlijk moet horen, maar dat ze bovendien verschijningen op tegenpraak zou kunnen organiseren.

De complexiteit van die procedure heeft ook tot gevolg dat het dossier voortdurend van de ene naar de andere rechter zal worden overgezonden, wat ontegenzeggelijk veiligheidsproblemen doet rijzen en de risico's doet toenemen dat de vertrouwelijke informatie die dat dossier bevat, wordt onthuld. De procedure moet dus worden verduidelijkt om de veiligheid te garanderen alsmede om tussengeschillen en misbruik van de rechtspleging te voorkomen.

De spreker attendeert er voorts op dat, zoals procureur-generaal Schins heeft aangegeven, de toewijzing van de controletaak aan de kamer van inbeschuldigingstelling onvermijdelijk tot gevolg zal hebben dat de personeelsformatie van die kamer zal moeten worden uitgebreid. Die kamers houden thans vaak zitting van 8 of 9 's ochtends tot 10 of 11 uur 's avonds. Zo men wil dat de controle grondig wordt gedaan, zal men aan de kamers van inbeschuldigingstelling materiële en personele middelen moeten toekennen.

Zou de minister bovendien voorstander zijn van een systeem waarbij de gespecialiseerde onderzoeksrechter zou worden aangewezen, veeleer dan degene die door de deken wordt gekozen? In de huidige stand van de tekst hoeven de deken hun keuze niet op objectieve criteria te doen berusten en moeten ze aan niemand rekenschap afleggen over die keuze.

Tot slot heeft de Hoge Raad voor de Justitie een ambtshalve advies uitgebracht. Zoals de Raad zelf aangeeft, heeft de laattijdige indiening van het wetsontwerp (terwijl het arrest van het Arbitragehof dateert van 21 december 2004) hem belet een gedegen advies uit te brengen. De Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer heeft evenmin advies kunnen uitbrengen.

Het valt te betreuren dat, in een zo belangrijk debat, de terzake in eerste instantie betrokken raadgevende instellingen geen toelichting hebben kunnen geven aan de parlementsleden en dat ze geen stof hebben kunnen leveren voor het debat.

De minister van Justitie preciseert dat het nog voorbarig is om te stellen dat de kamers van inbeschuldigingstelling meer middelen zullen krijgen.

tés. Ce qui est certain, c'est que la technique des protocoles de coopération va continuer à être utilisée. Pour Gand par exemple, un tel protocole a permis la constitution d'une nouvelle équipe pour la chambre des mises en accusation.

En ce qui concerne le rôle du doyen, le système choisi est sans doute encore celui qui reste le plus objectif dans la désignation des magistrats concernés.

Enfin, concernant le travail préparatoire qui a mené au projet de loi, des consultations ont été également menées avec des instances constituées (comme le Conseil des procureurs du Roi).

Het staat vast dat voort gebruik zal worden gemaakt van de techniek van de samenwerkingsprotocollen. Voor Gent bijvoorbeeld kon dankzij een dergelijk protocol een nieuw team worden samengesteld voor de kamer van inbeschuldigingstelling.

Inzake de rol van de deken is het gekozen systeem wellicht nog het meest objectieve voor de aanwijzing van de betrokken magistraten.

Wat tot slot de voorbereiding van het wetsontwerp betreft, hebben ook raadplegingen plaatsgehad met gestelde instanties (zoals de Raad van procureurs des Konings).

III.— DISCUSSION DES ARTICLES ET VOTES

Article 1^{er}

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Article 2

Cet article définit la notion de «provocation». Cette définition répond aux considérations de l'arrêt de la Cour d'arbitrage et se fonde notamment sur la jurisprudence de la Cour de cassation (voir Cass. 7 février 1979, Arr.Cass., 1978- 79, 653; Cass. 5 février 1985, Arr.Cass. 1984-85, 772; Cass. 17 décembre 2002, www.juridat.be; Bruxelles, 3 mars 1987, R.W. 1987-88, 640; Bruxelles, 19 novembre 1984, R.W. 1984-85, 2563).

La définition s'applique à tous les cas de provocation, quelle que soit l'application qui a été faite des méthodes particulières de recherche. La notion de «provocation» est donc définie pour l'ensemble du Code d'instruction criminelle (exposé des motifs, DOC 2055/001, p. 8).

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) estime que le texte en projet de l'article 2 manque de clarté. Le texte est difficilement lisible et, partant, sujet à interprétation. À quelle partie de la phrase se rapporte la proposition «alors que l'auteur voulait y mettre fin»? La défense s'empressera d'exploiter cette ambiguïté pour plaider l'interprétation la plus large, ce qui entraînera dans la pratique l'irrecevabilité de l'action publique.

Qui plus est, la formulation n'est pas logique: «Il y a provocation lorsque, dans le chef de l'auteur, l'intention délictueuse est directement née (...) alors que l'auteur voulait y mettre fin (...)». C'est absurde!

Le membre demande enfin si le pseudo-achat ne relève pas de la même définition.

La ministre répond à cette dernière question par la négative. Elle explique que le mot «mettre fin» ne renvoie pas au mot «née».

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) propose de récrire l'article en ces termes:

«Il y a provocation lorsque, dans le chef de l'auteur, l'intention délictueuse est directement née, ou qu'elle a

III.— ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING EN STEMMINGEN

Artikel 1

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 2

Dit artikel definieert het begrip «provocatie». Deze definitie beantwoordt aan de overwegingen van het arrest van het Arbitragehof en is onder meer gebaseerd op de rechtspraak van het Hof van Cassatie (zie Cass. 7 februari 1979, Arr.Cass., 1978- 79, 653; Cass. 5 februari 1985, Arr.Cass. 1984-85, 772; Cass. 17 december 2002, www.juridat.be; Brussel 3 maart 1987, R.W. 1987-88, 640; Brussel 19 november 1984, R.W. 1984-85, 2563).

De definitie geldt voor alle gevallen van provocatie, ongeacht of toepassing werd gemaakt van bijzondere opsporingsmethoden. In die zin wordt het toepassingsveld tot het gehele Wetboek van strafvordering verruimd. (memorie van toelichting, doc 2055/ 001, blz. 8).

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) vindt de ontwerp tekst van artikel 2 niet duidelijk. De tekst is moeilijk leesbaar en wordt daardoor vatbaar voor interpretatie. Op welk deel van de zin slaat «terwijl hij dit wilde beëindigen»? De verdediging zal van deze onduidelijkheid maar al te graag gebruik maken om de meest ruime interpretatie te pleiten, wat in de praktijk zal leiden tot de vaststelling dat de strafvordering onontvankelijk is.

Bovendien is de formulering niet logisch: «Er is provocatie wanneer in hoofde van de dader het voornemen om een misdrijf te plegen rechtstreeks is ontstaan (...) terwijl hij dit wilde beëindigen (...)». Dit houdt geen steek!

Het lid vraagt ten slotte ook of de pseudo-koop niet onder deze definitie valt.

De minister antwoordt op deze laatste vraag ontkennend. Ze verduidelijkt dat het woord beëindigen niet verwijst naar «ontstaan».

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) stelt voor om het artikel te herschrijven als volgt:

«Er is provocatie wanneer in hoofde van de dader het voornemen om een misdrijf te plegen rechtstreeks

été renforcée ou confirmée alors que l'auteur voulait y mettre fin, par l'intervention...(..).»

Le président, M. Fons Borginon (VLD), estime que les termes «alors que l'auteur voulait y mettre fin» ne porte que sur le dernier membre de phrase, c'est-à-dire uniquement sur la «confirmation» de l'intention délictueuse. La définition vise trois stades: la naissance de l'intention délictueuse, le renforcement de ladite intention et sa confirmation. Le membre de phrase «alors que l'auteur voulait y mettre fin» ne porte donc que sur la confirmation de l'intention.

M. Olivier Maingain (MR) estime que le texte est compréhensible même si sa formulation n'est pas très logique.

La ministre précise que la définition ne se fonde pas uniquement sur la jurisprudence de la Cour de Cassation et que cette autre jurisprudence reprend dans la définition le troisième élément, à savoir «la confirmation de l'intention délictueuse alors que l'auteur voulait y mettre fin». Ces termes ont été repris dans le projet de loi par souci d'être complet mais c'est apparemment aux prix de la lisibilité. Afin d'éviter toute controverse, le gouvernement présente l'amendement suivant tendant à récrire l'article en ces termes:

«Il y a provocation lorsque, dans le chef de l'auteur, l'intention délictueuse est directement née ou est renforcée, ou est confirmée alors que l'auteur voulait y mettre fin, par l'intervention d'un fonctionnaire de police ou d'un tiers agissant à la demande expresse de ce fonctionnaire.» (amendement n° 24 DOC 51 2055/003)

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) soumet à la ministre une série de cas.

Une personne veut voler une série de voitures et est incitée par un policier à commettre le vol plus tôt parce que c'est plus facile dans ce cas pour le policier de l'appréhender.

La ministre réplique qu'il ne s'agit pas d'une provocation.

Le membre demande s'il y a provocation si une personne veut voler deux voitures et si, au cours des contacts avec le fonctionnaire de police, un butin plus important est mentionné.

La ministre répond qu'on ne peut considérer aussi simplement qu'il y a provocation.

is ontstaan of wanneer het versterkt of bevestigd wordt terwijl hij het wilde beëindigen (...) door de tussenkomst (..).»

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter meent dat de woorden «terwijl hij dit wilde beëindigen «alleen betrekking hebben op het laatste zinsdeel dus met andere woorden op de «bevestiging» van het voornemen om het misdrijf te plegen. De definitie betreft drie stadia: het ontstaan van het voornemen om een misdrijf te plegen, de versterking van dit voornemen en de bevestiging ervan. De zinsnede «terwijl hij dit wilde beëindigen» heeft enkel betrekking op de bevestiging van het voornemen.

De heer Olivier Maingain (MR) vindt de tekst begrijpelijk, al is hij niet erg logisch opgesteld.

De minister verduidelijkt dat de definitie niet uitsluitend gebaseerd is op de rechtspraak van het Hof van Cassatie en dat met name het derde element, «de bevestiging van het voornemen om het misdrijf te plegen terwijl hij dit wilde beëindigen» deze andere rechtspraak in de definitie opneemt. Het ontwerp neemt dit over met de bedoeling om zo volledig mogelijk te zijn, blijkbaar ten nadele van de leesbaarheid. Om alle controversen te voorkomen legt de regering volgend amendement voor dat het artikel herschrijft als volgt:

«Er is provocatie wanneer in hoofde van de dader het voornemen om een misdrijf te plegen rechtstreeks is ontstaan of versterkt, of is bevestigd terwijl hij dit wilde beëindigen, door de tussenkomst van een politieambtenaar of van een derde handelend op het uitdrukkelijk verzoek van deze ambtenaar.» (amendement nr 24 DOC 51 2055/003)

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) legt de minister een aantal casussen voor.

Een persoon wil een aantal auto's stelen en wordt er door een politieman toe aangezet om de diefstal op een eerder tijdstip te doen plaatsvinden omdat het voor de politiediensten dan gemakkelijker is om hem te vatten.

De minister antwoordt dat dit geen provocatie is.

Het lid vraagt of er provocatie is indien een persoon twee auto's wil stelen maar, in contacten met de politieambtenaar, van een grotere buit gewag wordt gemaakt.

De minister antwoordt dat niet zomaar kan besloten worden tot provocatie.

L'intervenant demande s'il y a provocation si un infiltrant propose d'accroître le butin.

M. Johan Delmulle, magistrat Fédéral, explique qu'il ne peut être répondu clairement à cette question. Pour en rester à l'exemple cité des voitures: dans ce cas, il n'y a pas de provocation si l'intention délictueuse du suspect va jusque là. Si l'intention était toutefois de négocier par exemple une petite quantité de drogues et que le dealer est incité par un infiltrant à acheter une tonne à l'étranger, il y a évidemment provocation. En principe, l'infiltrant ou le fonctionnaire de police peut seulement créer les «circonstances contrôlées» afin de pouvoir appréhender la personne qui a déjà une intention criminelle.

Il y a donc bel et bien provocation si un criminel souhaite renoncer à son dessein de commettre une infraction et s'il est incité par le fonctionnaire de police à le faire malgré tout ou, en d'autres termes, si l'intention est «confirmée» par le fonctionnaire de police, alors que le suspect souhaite y mettre un terme.

M. Thierry Giet (PS) fait observer que le mot «provocation» n'a rien à voir avec la «provocation» qui peut être invoquée comme cause d'excusabilité (cf. article 411 du Code pénal).

M. Walter Muls (sp.a-spirit) estime que le terme «uitlokking» est toutefois le terme néerlandais adéquat. Il renvoie à la jurisprudence de la Cour de Cassation, qui utilise la notion de «politiezone uitlokking».

Le membre présente l'amendement n° 25, qui vise à remplacer le mot «provocatie» par le mot «uitlokking» (DOC 51 2055/003).

La ministre n'est pas favorable à l'amendement. Elle considère que les notions utilisées sont claires et que l'utilisation de la notion de «uitlokking» pourrait créer une confusion avec la cause d'excusabilité à laquelle renvoyait M. Giet.

M. Tony Van Parys (CD&V) présente l'amendement n° 17 (DOC 51 2055/002), qui tend à rendre le régime également applicable à d'autres dépositaires de l'autorité publique que les fonctionnaires de police. On songe en l'espèce aux fonctionnaires de douane et aux fonctionnaires des finances. Même si ceux-ci ne sont pas des fonctionnaires de police à strictement parler, ils ont néanmoins une compétence de police restreinte et peuvent donc intervenir sans ordre d'un fonctionnaire de police.

De spreker demande si er provocatie is indien een infiltrant voorstelt om de buit te vergroten.

De heer Johan Delmulle, Federaal magistraat, legt uit dat deze vraag niet eenduidig kan beantwoord worden. Om bij het geciteerde voorbeeld van de auto's te blijven: in dat geval is er geen provocatie indien het misdadig opzet van de verdachte zich hiertoe uitstrekt. Indien het de echter de bedoeling was om bijvoorbeeld een kleine hoeveelheid drugs te verhandelen en de dealer wordt er door een infiltrant toe aangezet om in het buitenland een ton aan te kopen, is er uiteraard wel sprake van provocatie. In principe gaat het erom dat de infiltrant of politieambtenaar alleen de «gecontroleerde omstandigheden» mag creëren om de persoon, die reeds een crimineel voornemen heeft, te kunnen vatten.

Er is wel degelijk provocatie indien een crimineel van zijn voornemen om een misdrijf te plegen wenst af te zien en hij er door de politieambtenaar toe aangezet wordt om het toch te doen of met andere woorden indien het voornemen door de politieambtenaar «bevestigd» wordt, terwijl de verdachte het wil beëindigen.

De heer Thierry Giet (PS) merkt op dat het woord «provocatie» geen verband houdt met de «uitlokking» die als verschoonbaarheidsgrond kan opgeworpen worden (cf. art 411 van het Strafwetboek).

De heer Walter Muls (sp.a-spirit) meent dat «uitlokking» niettemin de correcte Nederlandse term is. Hij verwijst naar de rechtspraak van het Hof van Cassatie die het begrip «politiezone uitlokking» hanteert.

Het lid dient amendement nr. 25 in dat het woord «provocatie» vervangt door het woord «uitlokking» (DOC 51 2055/003).

De minister is geen voorstander van het amendement. Zij meent dat de gehanteerde begrippen duidelijk zijn en dat het gebruik van het begrip «uitlokking» verwarring zou kunnen scheppen met de verschoonbaarheidsgrond waar de heer Giet naar verwees.

De heer Tony Van Parys (CD&V) dient amendement nr. 17 in. (DOC 51 2055/002). Het beoogt de wettelijke regeling ook toe te passen op andere openbare gezagsdragers dan politieambtenaren. Hierbij wordt gedacht aan douaneambtenaren en ambtenaren van Financiën. Al zijn dit geen politieambtenaren in de strikte zin van het woord, zij hebben toch een beperkte politiebevoegdheid en kunnen dus, zonder opdracht van een politieambtenaar, optreden.

Cet amendement donne suite à une observation qui a été formulée par le procureur du Roi Christian De Valkeneer lors des auditions et qui s'appuyait sur une proposition du Conseil des Procureurs.

M. Olivier Maingain (MR) considère que la disposition devrait certainement s'appliquer à un dépositaire de l'autorité publique qui intervient sur ordre des autorités judiciaires.

La ministre répond que les termes «fonctionnaire de police» sont couramment utilisés dans le Code d'instruction criminelle. Elle renvoie également à l'article 3 de la loi de 1992 sur la fonction de police, qui contient une définition.

Cette définition vise ailleurs également les fonctionnaires de douane, car ils disposent, en vertu de la loi du 22 avril 2003, de la qualité d'officier de police judiciaire et peuvent appliquer les méthodes particulières de recherche. Elle préfère utiliser la terminologie habituelle de la pratique judiciaire, pour garantir ainsi la plus grande sécurité juridique possible. Les méthodes particulières de recherche devraient d'ailleurs être utilisées le moins souvent possible.

La ministre considère aussi qu'il est préférable de ne pas innover, parce que cette innovation peut avoir une incidence sur l'interprétation d'autres dispositions du Code d'instruction criminelle. Elle renvoie, à titre d'exemple, à l'article 47 *quinquies*, § 1^{er} et 2, libellé comme suit:

§ 1^{er}. Sans préjudice des dispositions du § 2, il est interdit au fonctionnaire de police chargé d'exécuter des méthodes particulières de recherche de commettre des infractions dans le cadre de sa mission.

§ 2. 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 celle d'autres personnes impliquées dans l'opération, commettent des infractions absolument nécessaires, ce avec l'accord exprès du procureur du Roi.

(...)

Elle répond à M. Maingain que le projet de loi tient compte d'une observation du Conseil d'État et que c'est pour cette raison que les mots «ou d'un tiers agissant à la demande expresse de ce fonctionnaire.» ont été ajoutés, conformément à la proposition du Conseil d'État.

Si le tiers n'agit pas à la demande du fonctionnaire de police, il ne peut donc pas non plus être question de provocation.

Dit amendement geeft gevolg aan een opmerking die door procureur des Konings Christian De Valkeneer gemaakt werd tijdens de hoorzittingen en die gesteund was op een voorstel van de Raad van de Procureurs.

De heer Olivier Maingain (MR) meent dat de bepaling zeker zou moeten gelden voor een openbare gezagsdrager, die in opdracht van de gerechtelijke overheden optreedt.

De minister antwoordt dat de term «politieambtenaar» gebruikelijk is in het Wetboek van strafvordering. Zij verwijst tevens naar artikel 3 van de wet van 1992 op het politieambt waarin een definitie opgenomen is.

Deze definitie heeft trouwens ook betrekking op douaneambtenaren omdat zij op grond van de wet van 22 april 2003 beschikken over de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie en bijzondere opsporingsmethoden kunnen toepassen. Zij verkiest de in de rechtspraak gebruikelijke terminologie te hanteren omdat daardoor een zo groot mogelijke rechtszekerheid gewaarborgd wordt. Bijzondere opsporingsmethoden worden trouwens best zo weinig mogelijk gebruikt.

De minister meent tevens dat het beter is om niet te innoveren omdat zulks een invloed kan hebben op de interpretatie van andere bepalingen in het Wetboek van strafvordering. Zij verwijst, bij wijze van voorbeeld naar artikel 47 *quinquies*, § 1 en 2 die luiden als volgt:

§ 1. Onverminderd het bepaalde in § 2 is het de politieambtenaar, belast met de uitvoering van de bijzondere opsporingsmethoden, verboden in het kader van zijn opdracht strafbare feiten te plegen.

§ 2. Blijven vrij van straf de politieambtenaren die, in het kader van hun opdracht en met het oog op het welslagen ervan of ter verzekering van hun eigen veiligheid of deze van andere bij de operatie betrokken personen, strikt noodzakelijke strafbare feiten plegen, mits uitdrukkelijk akkoord van de procureur des Konings.

(...)

Zij antwoordt aan de heer Maingain op dat het wetsontwerp rekening houdt met een opmerking van de Raad van State en dat daarom de woorden «of van een derde handelend op het uitdrukkelijk verzoek van deze ambtenaar» zoals voorgesteld door de Raad van State werden toegevoegd.

Indien de derde niet handelt op verzoek van de politieambtenaar kan er dus ook geen sprake zijn van provocatie.

M. Tony Van Parys (CD&V) fait observer que les mots «agent de l'autorité publique» apparaissent aussi dans le Code pénal (articles 276 et 280 du Code pénal). Il déplore que le texte ne soit pas adapté, en dépit des observations formulées par le Conseil des procureurs du Roi.

M. Thierry Giet (PS) considère que le titre du nouveau chapitre inséré «Des causes d'irrecevabilité de l'action publique», dans lequel figure la définition de la notion de «provocation», pourrait donner lieu à une interprétation *a contrario*. Il ne s'agit clairement pas de la seule cause d'irrecevabilité de l'action publique.

Ce titre doit donc être formulé de manière plus précise. À cet effet, M. Giet présente l'amendement n° 23 (DOC 51 2055/002).

*
* *

L'amendement n° 17 de M. Van Parys est rejeté par 10 voix contre 2 et une abstention.

L'amendement n° 24 du gouvernement est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'amendement n° 25 de M. Muls est retiré.

L'amendement n° 23 de M. Giet est adopté par 12 voix et une abstention.

Art. 3

Cet article ne donne lieu à aucune observation. Il est adopté par 12 voix et une abstention.

Art. 4

La ministre précise que l'article 46ter, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle définit le terme «courrier» comme étant la poste aux lettres conformément à l'article 131, 4°, de la loi du 21 mars 1991. Le renvoi est cependant erroné, étant donné que la «poste aux lettres» est définie à l'article 131, 7°, et non à l'article 131, 4°. Qui plus est, la définition de la «poste aux lettres» à l'article 131, 7°, n'est pas la même que la définition détaillée citée par le gouvernement dans sa réponse à l'avis du Conseil d'État (avis du Conseil d'État, DOC 50 1688/001, p. 102).

M. Tony Van Parys (CD&V) présente un amendement (n° 16, DOC 51 2055/002) tendant à élargir la définition de la notion de courrier à l'envoi recommandé, à l'envoi recommandé utilisé dans le cadre d'une procédure ju-

De heer Tony Van Parys (CD&V) merkt op dat «agent van het openbaar gezag» ook voorkomt in het Strafwetboek (artikelen 276 en 280 van het Strafwetboek). Hij betreurt dat de tekst niet aangepast wordt, ondanks de opmerkingen van de Raad van de procureurs des Konings.

De heer Thierry Giet (PS) meent dat de titel van het nieuwe hoofdstuk dat wordt ingevoegd «oorzaken van onontvankelijkheid van de strafvordering» waarin de definitie van het begrip «provocatie» opgenomen wordt, tot een interpretatie *a contrario* zou kunnen leiden. Dit betreft duidelijk niet de enige oorzaak van onontvankelijkheid van de strafvordering.

Deze titel moet dus meer precies geformuleerd worden. De heer Giet dient daartoe amendement nr. 23 in (DOC 51 2055/002).

*
* *

Amendement nr. 17 van de heer Van Parys wordt verworpen met 10 tegen 2 stemmen en 1 onthouding.

Amendement nr. 24 van de regering wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Amendement nr. 25 van de heer Muls wordt ingetrokken.

Amendement nr. 23 van de heer Giet wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Art. 3

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding

Art. 4

De minister legt uit dat artikel 46 ter, § 1, van het Wetboek van strafvordering de term «post» definieert als zijnde de brievenpost zoals bedoeld in artikel 131, 4° van de wet van 21 maart 1991. De verwijzing is evenwel foutief, aangezien «brievenpost» wordt gedefinieerd in artikel 131, 7° en niet in artikel 131, 4°. Bovendien is de definitie van «brievenpost» in artikel 131, 7° niet dezelfde als de uitgebreide definitie die de Regering aanhaalde in haar antwoord op het advies van de Raad van State (advies van de Raad van State, DOC 50 1688/001, nr. 1688/001, p. 102).

De heer Tony Van Parys (CD&V) dient amendement nr. 16 in (DOC 51 2055/002) dat de definitie van het begrip post beoogt uit te breiden met de aangetekende zending, de aangetekende zending in de loop van een

diciaire ou administrative, à l'envoi à valeur déclarée et au publipostage.

La ministre répond que cet article ne vise pas les modalités de l'expédition, mais la définition du «courrier».

L'envoi recommandé relève cependant bel et bien de la notion de courrier telle qu'elle est définie dans l'article à l'examen.

*
* *

L'amendement n° 16 est rejeté par 10 voix contre 2 et une abstention.

L'article est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art. 5

Cet article concerne l'utilisation de méthodes particulières de recherche dans la lutte contre la fraude fiscale.

M. Olivier Maingain (MR) demande comment le délai de deux jours ouvrables (§ 2, b) imposé dans cet article a été défini. Est-il basé sur la jurisprudence?

M. Johan Delmulle répond que cet article a été élaboré en concertation avec le réseau d'expertise Ecofin-soc du collège des procureurs généraux. Ils proposent ce délai parce que la Cellule de traitement des informations financières utilise déjà un délai de deux jours (loi du 12 janvier 2004). Pour eux, un délai de trois jours était inacceptable.

M. Fons Borginon (VLD), président, demande si les produits de placement spéciaux relèvent également de cette disposition.

La ministre précise que cet article a également fait l'objet d'une concertation avec la commission bancaire, qui en a contrôlé l'exhaustivité.

*
* *

L'article est adopté à l'unanimité.

Art. 6

Cet article vise à insérer un article 46quinquies.

gerechtelijke of administratieve procedure, een zending met aangegeven waarde en direct mail.

De minister antwoordt dat dit artikel geen betrekking heeft op de wijze van verzending maar wel een definitie van «post» geeft.

De aangetekende zending valt echter wel degelijk onder het begrip post zoals gedefinieerd in dit artikel.

*
* *

Amendement nr. 16 wordt verworpen met 10 tegen 2 stemmen en 1 onthouding.

Het artikel wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 5

De artikel handelt over het gebruik van de bijzondere opsporingsmethodes in de strijd tegen de fiscale fraude.

De heer Olivier Maingain (MR) vraagt hoe de termijn van twee werkdagen (§ 2, b) die in dit artikel opgelegd wordt tot stand is gekomen. Is dit gebaseerd op rechtspraak?

De heer Johan Delmulle antwoordt dat dit artikel uitgewerkt werd in overleg met het expertisenetwerk Ecofin-soc van het college van procureurs-generaal. Zij baseren zich voor deze termijn op het feit dat de Cel voor financiële informatieverwerking reeds een termijn van twee dagen hanteert (wet van 12 januari 2004). Een termijn van drie dagen was voor hen aanneembaar.

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter vraagt of bijzondere beleggingsproducten ook onder deze bepaling vallen.

De minister verduidelijkt dat over dit artikel eveneens overleg gepleegd werd met de bankcommissie die de volledigheid ervan gecontroleerd heeft.

*
* *

Het artikel wordt eenparig aangenomen.

Art. 6

Dit artikel strekt tot de invoeging van een artikel 46quinquies.

M. Tony Van Parys (CD&V) présente un amendement (n°18 - DOC 51 2055/002) visant à ajouter un objectif supplémentaire à la nouvelle méthode de recherche prévue à l'article 46quinquies.

Selon le conseil des procureurs du Roi, la pénétration dans le lieu privé doit aussi pouvoir viser la collecte d'indices humains en vue d'établir si une personne donnée s'est rendue en ce lieu donné.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, reconnaît que cet amendement tient compte d'une demande du Conseil des procureurs du Roi. Elle ne soutient cependant pas cet amendement.

Cet amendement tend à estomper la distinction entre, d'une part, la perquisition et, d'autre part, le contrôle visuel discret, alors qu'il y a une différence fondamentale. En effet, une perquisition est effectuée au su de l'habitant, alors que tel n'est pas le cas pour le contrôle visuel discret. Un contrôle visuel discret avec l'intention proposée, sans en informer les habitants, est une atteinte trop grave à la vie privée.

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, en infère que si l'on veut recueillir des traces d'ADN dans un lieu privé, cela doit se faire sous la forme d'une perquisition.

M. Bart Laeremans (Vlaams Blok) constate que cet article va très loin. Il est compréhensible que cet article soit inséré eu égard à la menace terroriste, mais le membre attire l'attention sur le fait que cette méthode comporte des risques en cas d'utilisation inconsidérée.

Elle pourrait constituer un blanc-seing pour les services de police, leur permettant par exemple de faire irruption dans le local d'un syndicat afin d'obtenir des informations utiles sur d'autres infractions que celles visées par la loi.

Supposons qu'il est fait irruption dans le secrétariat d'une organisation dont on suspecte qu'elle a des liens avec des organisations terroristes. Dans le cadre de cette opération sont effectuées des constatations qui n'ont rien à voir avec les infractions visées par la loi. Qu'advient-il alors?

Si le procureur donne une autorisation et qu'un document donné est trouvé lors de la perquisition, ce document est-il versé au dossier répressif? Cela est-il traçable?

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, souligne, que dans l'article 46quinquies, §2, 1°, proposé, le texte français («qui forment l'objet d'une infraction») et le texte néerlandais («die het

De heer Tony Van Parys (CD&V) dient amendement nr.18 in (DOC 51 2055/002). Dit amendement beoogt een bijkomende doelstelling van de nieuwe onderzoeksmethode omschreven in artikel 46quinquies.

Volgens de Raad van procureurs des Konings moet de betreding van een private plaats ook tot doel kunnen hebben het verzamelen van menselijke sporen teneinde te kunnen nagaan of een bepaald persoon op deze welbepaalde plaats is geweest.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, beaamt dat dit amendement tegemoet komt aan een vraag van de Raad van procureurs des Konings. Zij steunt dit amendement evenwel niet.

Met dit amendement vervaagt het onderscheid tussen enerzijds de huiszoeking en anderzijds de inkijkoperatie. Dit terwijl er een fundamenteel verschil is. Immers, een huiszoeking gebeurt met medeweten van de bewoner terwijl dit niet het geval is bij de inkijkoperatie. Een inkijkoperatie met de voorgestelde doelstelling, zonder medeweten van de bewoners is een te erge inbreuk op het privé-leven.

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, leidt hieruit af dat als men DNA-sporen wil verzamelen in een private plaats, dit moet gebeuren onder de vorm van een huiszoeking.

De heer Bart Laeremans (Vlaams Blok) stelt vast dat dit artikel een zeer verregaande bepaling is. Het is begrijpelijk dat dit artikel wordt ingevoegd gelet op de terrorismebedreiging doch het lid vestigt de aandacht erop dat deze methodes risico's inhoudt bij lichtzinnige aanwending.

Het zou als een vrijgeleide kunnen fungeren voor politiediensten om bijvoorbeeld bij een vakbond binnen te vallen teneinde nuttige informatie over andere dan de bij deze wet beoogde misdrijven te bekomen.

Veronderstel dat het secretariaat wordt binnengevalen van een organisatie waarvan banden met terroristische organisaties vermoed worden. In het kader van deze operatie worden vaststellingen gedaan die geen uitstaans hebben met de bij deze wet geviseerde misdrijven. Wat gebeurt er dan?

Als de procureur een machtiging verleent en bij de huiszoeking wordt een bepaald document gevonden. Wordt dit document in het strafdossier opgenomen? Is dit naspoorbaar?

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, merkt op dat in het voorgestelde artikel 46quinquies, §2, 1° de Franse tekst («qui forment l'objet d'une infraction») en de Nederlandse tekst («die het

voorwerp uitmaken van het misdrijf) ne concordent pas. Le texte français est plus général.

Mme Laurette Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice, répond que cette différence apparaît déjà dans la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête (article 89ter du Code d'instruction criminelle). Elle souhaite maintenir le texte.

Pour tout ce qui concerne le contrôle visuel discret, aucun dossier n'est confidentiel. Tout est connu.

La crainte d'irruptions arbitraires dans des secrétariats de partis politiques et de syndicats n'est pas fondée. La Cour de cassation a en effet considéré, dans sa jurisprudence, que la notion de «domicile» s'étendait aux endroits où de la correspondance confidentielle est conservée, ce qui est évidemment le cas des syndicats et des partis politiques. Dans ce cas, l'intervention d'un juge d'instruction est requise.

M. Delmulle précise que les §§ 1^{er} et 2 doivent être lus conjointement. Le § 1^{er} prévoit explicitement qu'un contrôle visuel discret ne peut être appliqué que lorsqu'il s'agit d'infractions qui sont mentionnées sur la liste des écoutes téléphoniques, soit commises dans le cadre d'une organisation criminelle. C'est donc la première question que devra examiner le magistrat lorsque le service de police s'adressera à lui.

Imaginons une voiture dans un box de garage, suspectée d'avoir été utilisée dans le cadre d'un hold-up. Avant d'ordonner un contrôle visuel discret, il conviendra de vérifier si une telle opération est possible en fonction du délit commis. Dans la négative, il pourra, par exemple, encore être demandé à la DSU de mettre en place une observation du box de garage, mais une telle intervention requiert d'énormes capacités.

Si une infraction relève du § 2, cela doit également ressortir de l'autorisation de contrôle visuel discret, sans quoi le principe de proportionnalité n'est pas respecté.

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, demande ce qu'il advient lorsque l'on découvre des choses suspectes n'ayant aucun rapport avec l'infraction faisant l'objet de l'autorisation.

M. Delmulle précise que ce problème se pose non seulement dans le cas du contrôle visuel, mais également dans le cas de la perquisition.

Imaginons qu'une perquisition soit opérée dans une organisation criminelle active dans le trafic de drogues.

het voorwerp uitmaken van het misdrijf) niet met elkaar overeenstemmen. De Franse tekst is algemener.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, antwoordt dat dit verschil reeds voorkomt in de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden (artikel 89ter van het Wetboek van strafvordering). Zij wenst de tekst te behouden.

Over alles wat de inijkoperatie betreft, bestaat geen vertrouwelijk dossier. Alles is bekend.

De vrees voor willekeurige invallen in secretariaten van politieke partijen en vakbonden is onterecht. Het Hof van Cassatie heeft immers in haar rechtspraak geoordeeld dat het begrip woning zich uitstrekt tot de plaatsen waar vertrouwelijke briefwisseling wordt bewaard. Dit is vanzelfsprekend het geval voor de secretariaten van vakbonden en politieke partijen. Aldus is het optreden van een onderzoeksrechter vereist.

De heer Delmulle vestigt de aandacht erop dat de §§ 1 en 2 samen moet gelezen worden. §1 stelt heel duidelijk dat een inijkoperatie alleen toegepast mag worden wanneer het over misdrijven gaat die ofwel voorkomen op de lijst van de telefoontap, ofwel die gepleegd werden in het kader van een criminele organisatie. Dit zal dan ook de eerste vraag zijn die de magistraat zal moeten onderzoeken wanneer de politiedienst zich tot hem wendt.

Veronderstel: Een auto in een garagebox, waarvan vermoed wordt dat hij gebruikt werd bij een hold-up. Alvorens een inijkoperatie wordt bevolen, zal moeten worden nagegaan of dit wel mogelijk is in functie van het gepleegd misdrijf. In het andere geval kan bijvoorbeeld nog altijd aan DSU worden gevraagd de garagebox onder observatie te houden, maar dit is enorm capaciteitsverslindend.

Als een misdrijf valt onder § 2, 1° dan moet dit ook blijken uit de machtiging tot de inijkoperatie, anders is niet aan de proportionaliteitsvereiste voldaan.

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, wenst te vernemen wat er gebeurt als dubieuze zaken gevonden worden die niets te maken hebben met het misdrijf waarop de machtiging betrekking heeft?

De vertegenwoordiger van de minister stipt aan dat deze problematiek zich niet alleen stelt bij de inijkoperatie maar ook bij de huiszoeking.

Stel: Een huiszoeking wordt gedaan bij een criminele organisatie die handelt in drugs. Het mandaat van de

Le mandat de perquisition ne porte que sur la drogue. La police descend sur les lieux et découvre tout un stock d'armes de guerre. La jurisprudence dit clairement que cette constatation n'est pas nulle. Dans la pratique, le juge d'instruction peut prendre contact avec le parquet qui, conformément à l'article 29 du Code d'instruction criminelle, dresse un nouveau procès-verbal initial et ouvre ainsi un nouveau dossier, ou bien demander aux services de police de dresser pareil procès-verbal et de le transmettre au parquet. Dans ce cas, le parquet peut éventuellement compléter la réquisition adressée au juge d'instruction.

Pour en revenir à l'exemple, le même raisonnement s'applique au contrôle visuel discret. Le contrôle visuel initial n'est pas nul si, au moment où il a pris sa décision, le juge d'instruction disposait d'indices suffisants pour supposer qu'il s'agissait, en l'occurrence, d'une organisation active dans le trafic de drogues, même si, au cours du contrôle visuel discret, seules des armes de guerre ont été découvertes.

Dès lors que le § 2 forme un tout avec le § 1^{er}, la différence entre le texte français et le texte néerlandais relevée par le président ne porte pas à conséquence dans la pratique.

Il fait observer que ce § 1^{er} ne se retrouvera plus dans l'article 89^{ter} du Code d'instruction criminelle. La phrase liminaire de l'article 89^{ter} renvoie cependant explicitement à l'article 46^{quinquies} proposé.

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) demande si le terme «*plaatsopneming*» (inspection des lieux) est correct.

Qui empêchera par ailleurs un inspecteur de police d'ouvrir une armoire lors d'une inspection? Où sont les limites?

Imaginons que l'on découvre des explosifs permettant de commettre un attentat terroriste? Ce matériel peut-il être saisi?

Quid si l'on découvre un criminel recherché?

M. Delmulle répond que le terme «*plaatsopneming*» (inspection des lieux) est correct. Ce terme est également utilisé dans la loi du 6 janvier 2003. (Voir l'exposé des motifs du projet de loi DOC 50 1688/001).

La grande différence entre un contrôle visuel discret, d'une part, et une perquisition, d'autre part, est justement que le contrôle visuel discret se limite à une inspection des lieux. Les Néerlandais utilisent le terme «*rondkijken*» (inspection de reconnaissance).

huiszoeking heeft alleen betrekking op drugs. De politiediensten vallen binnen en er wordt een volledige stock oorlogswapens ontdekt. De rechtspraak stelt duidelijk dat deze vaststelling niet nietig is. In de praktijk kan de onderzoeksrechter ofwel contact opnemen met het parket dat op basis van artikel 29 van het Wetboek van strafvordering een nieuw aanvankelijk proces-verbaal laat opstellen en aldus een nieuw dossier opent ofwel verzoekt de onderzoeksrechter de politiediensten om een dergelijk proces-verbaal op te stellen en door te sturen naar het parket. Het parket heeft dan eventueel de mogelijkheid om een aanvullende vordering ten aanzien van de onderzoeksrechter te nemen.

Terug naar het voorbeeld. Hetzelfde geldt voor de inijkoperatie. De initiële inijkoperatie is niet nietig wanneer de onderzoeksrechter op het ogenblik dat hij zijn beslissing genomen heeft voldoende aanwijzingen had om te vermoeden dat het hier een drugsorganisatie betrof, ook al treft men er tijdens de inijkoperatie enkel oorlogswapens aan.

Door het feit dat § 2 samen moet worden gelezen met § 1 heeft het door de voorzitter opgeworpen verschil tussen de Franse en Nederlandse tekst in de praktijk geen gevolgen.

Hij merkt op dat deze § 1 niet meer zal terug te vinden zijn in artikel 89^{ter} van het Wetboek van strafvordering. In de aanhef van artikel 89^{ter} wordt wel uitdrukkelijk verwezen naar het voorgestelde artikel 46^{quinquies}.

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) wenst te vernemen of het woord «*plaatsopneming*» een correcte term is.

Wie zal voorts bij een plaatsopneming een politie-inspecteur verhinderen om een kast in te kijken? Waar ligt de grens?

Stel dat explosieven worden ontdekt waarmee een terreuraanslag kan worden gepleegd? Kan dit materiaal in beslag worden genomen?

Wat als een gezochte crimineel wordt aangetroffen?

De heer Delmulle antwoordt dat de term «*plaatsopneming*» correct is. Deze term wordt eveneens gebruikt in de wet van 6 januari 2003. (Zie de memorie van toelichting van deze wet DOC 50 1688/001).

Het grote verschil tussen een inijkoperatie enerzijds en een huiszoeking anderzijds is juist dat een inijkoperatie zich beperkt tot het opnemen van de locatie. De Nederlanders noemen het een verkennend rondkijken.

Les hypothèses émises par M. Laeremans ont également été abordées dans les travaux préparatoires de la loi du 6 janvier 2003.

Lorsqu'une découverte est faite lors d'un contrôle visuel discret, on évalue toujours la situation: on examine l'opportunité de procéder à une intervention policière ou d'attendre l'organisation complète?

Lorsque la DSU découvre des explosifs lors d'un contrôle visuel discret, elle quitte normalement les lieux immédiatement pour revenir ultérieurement, munie d'un mandat de perquisition, pour procéder à une perquisition complète et détaillée.

Lorsqu'un criminel recherché est découvert dans le local où un contrôle visuel discret est en cours, celui-ci, au besoin, être arrêté immédiatement, par exemple lorsqu'une confrontation est inévitable.

L'intervenant fait remarquer qu'il n'est pas simple d'élaborer une règle générale.

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente un amendement (n° 1, DOC 51 2055/002) tendant à supprimer l'article proposé.

En effet, cet article 6 permet au Procureur du Roi, de sa propre initiative, d'autoriser la police à pénétrer dans un lieu privé qui ne soit pas le domicile et ses dépendances ni le local professionnel.

Cette disposition crée une nouvelle catégorie de lieux privés afin de les extraire du régime d'autorisation du juge d'instruction pour y pénétrer. La définition d'une nouvelle catégorie de lieux privés non protégés par l'autorisation d'un juge d'instruction apparaît contraire à l'article 8 de la Convention Européenne des Droits de l'Homme qui protège le domicile et la vie privée.

Il n'y a pas de raison pertinente d'exclure de la protection des lieux tels que les chambres d'hôtels, les résidences secondaires, etc...

Lors de la discussion générale, la ministre a expliqué pourquoi la notion de domicile utilisée en l'espèce n'est pas, selon elle, inconciliable avec celle inscrite dans la Convention européenne des droits de l'homme. Son explication renvoyait toutefois en grande partie à l'exposé des motifs de ce projet de loi et à l'article 6.

De door de heer Laeremans voorgestelde hypothesen zijn eveneens aan bod gekomen bij de bespreking van de wet van 6 januari 2003.

Na een ontdekking tijdens een inijkoperatie volgt steeds een evaluatie: onmiddellijk overgaan tot een positionele interventie, of wachten tot de volledige organisatie is in kaart gebracht?

Wanneer DSU bij een inijkoperatie explosieven ontdekt, zullen zij normaliter de plaats onmiddellijk verlaten om dan later, met een huiszoekingsbevel, een volledige en grondige huiszoeking te verrichten.

Wanneer in het betreffende lokaal waar een inijkoperatie gaande is een gezochte crimineel wordt aangetroffen dan kan deze zo nodig onmiddellijk worden aangehouden, bijvoorbeeld wanneer een confrontatie onvermijdelijk is.

De spreker merkt op dat het niet eenvoudig is om een algemene regel op te stellen.

Mevrouw Marine Nagy (Ecolo) dient amendement nr. 1in (DOC 51 2055/002) tot weglating van het voorgestelde artikel.

Immers, krachtens dit artikel 6 mag de procureur des Konings op eigen initiatief de politie machtigen een private plaats te betreden die geen woning of de aanhorigheden ervan is, noch een lokaal dat voor beroepsoeinden wordt gebruikt.

Met die bepaling wordt een nieuwe categorie van «private plaatsen» gecreëerd, zodat voor die plaatsen niet langer de regeling geldt dat de onderzoeksrechter toestemming moet verlenen om ze te betreden. Die bepaling van een nieuwe categorie van «private plaatsen» die niet zijn beschermd door de regeling dat een onderzoeksrechter toestemming moet verlenen om ze te betreden, staat kennelijk haaks op artikel 8 van het Europees Verdrag tot bescherming van de Rechten van de Mens en de fundamentele vrijheden, dat het recht op eerbiediging van de woonplaats en het privé-leven inhoudt.

Er zijn geen pertinente redenen om plaatsen als hotelkamers, tweede verblijven enzovoort aan het toepassingsgebied van die bescherming te onttrekken.

De minister heeft tijdens de algemene bespreking uitgelegd waarom volgens haar het hier gebruikte begrip woning niet op gespannen voet staat met het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens. Haar uitleg greep evenwel grotendeels terug naar de toelichting bij dit wetsontwerp en het ontworpen artikel 6.

Le Conseil supérieur de la Justice est, lui aussi, préoccupé par ce problème (voir courrier en annexe), qui mérite dès lors toute notre attention.

Ne serait-il pas intéressant d'inclure dans la loi une énumération limitative des types de locaux visés, plutôt que de donner une définition générale sujette à interprétation?

Les observations formulées par le juge d'instruction Daniel Fransen à cet égard sont donc pertinentes (voir le rapport en annexe).

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, renvoie à la réponse qu'elle a donnée lors de la discussion générale. Cette réponse va bien au-delà de l'exposé des motifs du projet de loi.

La Cour de cassation a jugé dans un arrêt du 19 février 2002 «que le droit reconnu par l'article 8, alinéa 1^{er}, de la Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales comprend aussi les espaces professionnels pour autant que les activités qui y sont développées revêtent un caractère privé ou qu'une correspondance confidentielle y soit conservée (et que) ce n'est qu'à cette condition que ces espaces professionnels sont également protégés par l'article 15 de la Constitution».

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, fait observer que cette confusion est liée à la structure de la Convention européenne. Ses concepteurs ont procédé à une mise en balance des intérêts en jeu. Or, un tel examen suppose l'existence d'un champ d'application large. Les intérêts sont toujours examinés *in concreto* et non de manière générale, alors que notre système est précisément fondé sur une catégorie abstraite: le «domicile».

Les deux notions ne doivent pas être confondues.

M. Melchior Wathelet (cdH) estime que la liste des infractions visées à l'article 90ter, § 2 à 4, à laquelle renvoie l'article 46quinquies, est assez circonstanciée et hétéroclite. Cette liste sera probablement encore éten due dans le futur.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, comprend la préoccupation de l'intervenant précédent.

Il serait bon de revoir la liste de l'article 90ter, §§ 2 à 4, afin d'arriver à une certaine cohérence.

Le fait que le législateur intervienne chaque fois que des problèmes concrets se posent, ne facilite pas les choses. L'influence des médias joue également un rôle dans ce domaine.

De Hoge Raad voor de Justitie (zie brief als bijlage) maakt zich hierover ook zorgen. Er dient dan ook de nodige aandacht aan te worden besteed.

Zou het niet aangewezen zijn om in de wet een limitatieve opsomming op te geven van het soort lokalen dat gevisieerd wordt, eerder dan dit algemeen te bepalen en over te laten aan interpretatie?

De opmerkingen van onderzoeksrechter Daniel Fransen in dit verband zijn dan ook pertinent (zie verslag als bijlage).

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, verwijst naar haar antwoord tijdens de algemene bespreking dat veel uitgebreider is dan in de algemene toelichting bij het wetsontwerp.

Het Hof van Cassatie oordeelde in een arrest van 19 februari 2002 «dat het door artikel 8, lid 1, van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens erkende recht ook bedrijfsruimten omvat in de mate dat de daar ontwikkelde activiteiten een privé-karakter vertonen of er vertrouwelijke briefwisseling wordt bewaard, en dat slechts onder die voorwaarde aan deze bedrijfsruimten eveneens de bescherming toekomt van artikel 15 van de Grondwet».

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, merkt op dat de verwarring ook te maken heeft met de opbouw van het Europees Verdrag. Zij doen aan belangenafweging. Dit kan je evenwel slechts doen vertrekkend vanuit een breed toepassingsveld. Hun belangenafweging gebeurt altijd *in concreto* en nooit in het algemeen terwijl ons systeem juist vertrekt vanuit een abstracte categorie «woning».

De twee noties mogen niet met elkaar verward worden.

De heer Melchior Wathelet (cdH) is van oordeel dat de lijst van de misdrijven bedoeld in artikel 90ter, §§ 2 tot 4, waar artikel 46quinquies naar verwijst, nogal omvangrijk en uiteenlopend is. Mettertijd zal deze waarschijnlijk nog uitbreiding kennen.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, begrijpt de bekommernis van de vorige spreker.

Het zou aangewezen zijn om de lijst van artikel 90ter, §§ 2 tot 4 te herzien teneinde tot een zekere coherentie te komen.

Het telkenmale wetgevend optreden van zodra concrete problemen zich voordoen, maken de zaken er niet eenvoudiger op. Ook de invloed van de media speelt hier een rol.

Ainsi, on en est arrivé à ce que les infractions graves se retrouvent dans la même catégorie de peines que des infractions moins problématiques pour la collectivité.

La liste des infractions énumérées à l'article 90ter doit dès lors être revue.

La ministre renvoie à l'exposé qu'a fait M. Marc Van Laere, de la police judiciaire, lors des auditions. Il ressort de cet exposé que les méthodes spéciales de recherche sont appliquées exceptionnellement et dans des circonstances exceptionnelles. Elle concède toutefois qu'il ne s'agit pas là d'une garantie complète. Si le législateur n'encadre pas légalement les méthodes qui sont utilisées à l'heure actuelle, on risque des dérives.

M. Melchior Wathelet (cdH) plaide en faveur de l'instauration d'une sorte de hiérarchie dans les infractions visées à l'article 90ter.

L'article 46quinquies, § 1^{er}, alinéa 2, troisième tiret, dispose qu'un lieu privé, au sens de cet article, est le lieu qui n'est manifestement pas un local utilisé à des fins professionnelles ou la résidence d'un avocat ou d'un médecin, visés à l'article 56bis, alinéa 3. Comment peut-on le savoir sans pénétrer dans le local?

Qu'en est-il des hangars et des boxes qui sont utilisés dans l'industrie à des fins professionnelles? Qu'en est-il du lieu de stockage des archives des avocats?

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) demande si ces fins professionnelles concernent uniquement l'avocat et le médecin? Ou s'agit-il, au contraire, de toutes les fins professionnelles?

Un centre commercial ou les entrepôts y afférents relèvent-ils aussi de la notion de «domicile»?

Qu'en est-il des bâtiments religieux? Des mosquées? Des églises? Des hôpitaux?

Mme Laurette Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice, répond que le troisième tiret concerne spécifiquement les avocats et les médecins.

Pour le reste, dès l'instant où de la correspondance confidentielle est conservée dans un local ou si des activités présentant un caractère privé s'y déroulent, ce dernier relève de la notion de domicile conformément à la jurisprudence de la Cour de cassation.

Selon *Mme Marie Nagy (Ecolo)*, cet échange de vues montre la nécessité d'énumérer dans la loi les locaux qui relèvent de la notion de domicile.

Aldus is het zo ver gekomen dat zware misdrijven zich in dezelfde categorie van straffen bevinden als minder, voor de gemeenschap, problematische misdrijven.

De lijst van misdrijven opgesomd in 90ter dient dan ook dringend herzien te worden.

De minister verwijst naar de uiteenzetting van de heer Marc Van Laere van de gerechtelijke politie tijdens de hoorzittingen. Hieruit blijkt dat de bijzondere opsporingsmethoden uitzonderlijk en in uitzonderlijke omstandigheden worden toegepast. Zij beaamt dat dit evenwel geen volledige zekerheid biedt. Als de wetgever de methodes die heden ten dage gebruikt worden niet wetelijk omkadert dan kan dit ontsporen.

De heer Melchior Wathelet (cdH) pleit voor de invoering van een soort hiërarchie onder de misdrijven bedoeld in 90ter.

Artikel 46quinquies, § 1, lid 2, derde gedachtestreepje, stipuleert dat een private plaats in de zin van dit artikel, de plaats is die overduidelijk geen lokaal is aangewend voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van een advocaat of een arts is, bedoeld in artikel 56bis, derde lid. Hoe kan men dit weten zonder dit lokaal te betreden?

Wat met de loodsen en boxes die in de industrie voor professionele doeleinden worden gebruikt? Wat met de opslagplaats van het archief van advocaten?

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) wenst te vernemen of die beroepsdoeleinden enkel betrekking hebben op de advocaat en de arts? Of daarentegen op alle beroepen?

Vallen een winkelcomplex of de eraan verbonden opslagplaatsen ook onder de notie woning?

Wat met religieuze gebouwen? Moskeeën? Kerken? Ziekenhuizen?

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, antwoordt dat het bepaalde onder het derde gedachtestreepje specifiek betrekking heeft op de advocaten en artsen.

Voor het overige, vanaf het ogenblik dat in een lokaal vertrouwelijke briefwisseling wordt bewaard of er activiteiten worden ontwikkeld die een privé-karakter vertonen, valt deze plaats overeenkomstig de rechtspraak van het Hof van Cassatie onder de notie woning.

Volgens *mevrouw Marie Nagy (Ecolo)* toont deze gedachtestreepje de noodzaak aan van een opsomming in de wet van de lokalen die onder de notie woning vallen.

Qu'en est-il des journalistes lorsqu'ils conservent dans un local non pas de la correspondance confidentielle mais des archives? Ce local relève-t-il du secret des sources ou des méthodes particulières de recherche peuvent-elles y être utilisées?

Mme Laurette Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice, répond que s'il s'agit d'archives contenant des dossiers confidentiels, la notion de domicile s'applique.

M. Servais Verherstraeten (CD&V) souligne que, dans cette disposition, on trouve également la notion de résidence, qui est différente de la notion de domicile.

Mme Laurette Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice, observe qu'il n'est au fond pas indispensable de conserver le troisième tiret dès lors la que cette disposition figure déjà dans la loi sur les écoutes téléphoniques et dans d'autres, comme à l'article 56bis, alinéa 3.

Un contrôle visuel discret ne peut être effectué dans un domicile sans l'autorisation d'un juge d'instruction. Par domicile il y a lieu d'entendre, par référence à la jurisprudence constante de la Cour de cassation, le lieu où l'on vit, les dépendances propres y encloses de ce domicile, les lieux d'exploitation pour autant que les activités qui y sont développées présentent un caractère privé ou que de la correspondance confidentielle y soit conservée.

M. Thierry Giet (PS) observe que la disposition figurant au troisième tiret est également utilisée dans d'autres articles, notamment à l'article 56bis.

M. Melchior Wathelet (cdH) demande s'il ne serait pas indiqué, pour toute clarté, de reprendre, dans cet article, la définition donnée par la Cour de cassation.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, n'y verrait aucune objection, s'il n'y avait la différence entre la jurisprudence de la Cour de cassation et l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'Homme. Si, avec le temps, la jurisprudence de la Cour de cassation évoluait dans le sens de la Convention européenne des droits de l'homme, la future loi contiendrait alors une définition restrictive.

M. Delmulle estime qu'il ne serait pas opportun de définir la notion de domicile dans le texte à l'examen, étant donné que cette notion apparaît également dans d'autres textes de loi sans y être définie.

Wat met de journalisten wanneer het geen locatie betreft waar vertrouwelijke briefwisseling wordt bewaard maar wel de archieven? Valt dit lokaal dan onder het bronnengeheim of kunnen hier bijzondere opsporingsmethoden worden gebruikt?

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, antwoordt dat als het een archief met vertrouwelijke dossiers betreft de notie woning van toepassing is.

De heer Servais Verherstraeten (CD&V) stipt aan dat in deze bepaling ook de woonplaats voorkomt, wat een ander begrip is dan woning.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, merkt op dat het in wezen niet nodig is om de bepaling in het derde gedachtestreepje te behouden aangezien deze bepaling al voorkomt in de wetgevingen inzake de telefoontap en andere, zoals in artikel 56bis, derde lid.

Er kan in woningen geen inblikoperatie worden aangewend zonder de machtiging van een onderzoeksrechter. Onder woning wordt verstaan, met verwijzing naar de constante rechtspraak van het Hof van Cassatie, de plaats waar men leeft, de door de woning omsloten eigen aanhorigheden, de bedrijfsruimten in de mate dat de daar ontwikkelde activiteiten een privé-karakter vertonen of er vertrouwelijke briefwisseling wordt bewaard.

De heer Thierry Giet (PS) merkt op dat de bepaling opgenomen in het derde gedachtestreepje ook in andere artikelen wordt gebruikt, zoals bijvoorbeeld in artikel 56bis.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt of het niet aangewezen zou zijn om, voor alle duidelijkheid, in dit artikel de door het Hof van Cassatie bepaalde definitie op te nemen?

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, zou hier tegen geen bezwaar hebben, ware niet het verschil tussen de rechtspraak van het Hof van Cassatie en artikel 8 van het EVRM. Als de rechtspraak van het Hof van Cassatie met de tijd zou evolueren in de richting van het EVRM dan zou uiteindelijk in deze wet een restrictieve definitie staan.

De heer Delmulle, is van mening dat het niet aangewezen zou zijn om hier een definitie te geven van de notie woning, aangezien dit begrip ook in andere wetteksten voorkomt zonder aldaar gedefinieerd te zijn.

La loi du 7 juin 1969 fixant le temps pendant lequel il ne peut être procédé à des perquisitions ou visites domiciliaires, qui est pourtant importante, ne définit, par exemple, pas non plus la notion de domicile. La formulation «les locaux utilisés» à des fins professionnelles par des avocats et les résidences d'avocats et de médecins, s'inspire en fait de l'article 90octies du Code d'instruction criminelle. À l'époque, le législateur a également voulu accorder à cette catégorie de personnes une protection particulière contre les écoutes, la prise de connaissance et l'enregistrement de communications téléphoniques.

On retrouve la même protection à l'article 56bis, alinéa 3, du Code d'instruction criminelle.

La Cour de cassation décrit le «domicile» comme «le lieu, en ce compris les dépendances propres y encloses, occupé par une personne en vue d'y établir sa demeure ou sa résidence réelle et où elle a droit, à ce titre, au respect de son intimité, de sa tranquillité et plus généralement de sa vie privée» (Cass. 21 octobre 1992, Arr. Cass. 1991-92, 1223; Cass. 23 juin 1993, Arr. Cass. 1993, 624; Cass. 21 avril 1998, Arr. Cass. 1998, 446 et Cass., 20 décembre 2000, RDP, 2001, 584).

Cette notion est évolutive. La Cour de cassation cherche à se rapprocher toujours plus de l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme. La notion de «domicile», telle que protégée par l'article 15 de la Constitution, s'élargit mais une zone grise subsiste. Rien ne dit en outre dans quel sens cette interprétation va évoluer. Si l'on définit la notion de domicile dans le texte à l'examen, il faut la définir partout. De plus, une nouvelle initiative législative serait nécessaire si la Cour de cassation modifiait sa définition.

Mme Marie Nagy (Ecolo) maintient que l'insertion d'une définition univoque précisant les lieux visés permet d'éviter des problèmes d'interprétation.

M. Fons Borginon (VLD), président de la commission de la Justice, comprend le texte comme suit: rien n'est modifié à la notion actuelle de domicile et, pour tous les lieux non publics qui ne relèvent pas de la notion «domicile» il est créé une catégorie résiduelle, constituant une forme de garantie.

Pour *M. Bart Laeremans (Vlaams Belang)*, cette interprétation ne suffit pas. En effet, que doit faire le policier sur le terrain? Et le procureur qui effectue un contrôle visuel discret dans une église, un temple, une mosquée ou une synagogue déterminés?

Bijvoorbeeld wordt in de belangrijke wet van 7 juni 1969 tot vaststelling van de tijd gedurende welke geen opsporing ten huize of huiszoeking mag worden verricht, ook geen definitie van de woning gegeven. Wat de lokalen voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van advocaten en van artsen betreft, dit is eigenlijk gebaseerd op artikel 90octies van het Wetboek van strafvordering. Deze categorie van personen heeft de wetgever ook reeds destijds in het bijzonder willen beschermen tegen telefoon-afluistermaatregelen.

Dezelfde bescherming is terug te vinden in artikel 56bis, derde lid, van het Wetboek van strafvordering.

Het Hof van Cassatie omschrijft «woning» als «de plaats, met inbegrip van de erdoor omsloten eigen aanhorigheden, die een persoon bewoont om er zijn verblijf of zijn werkelijke verblijfplaats te vestigen en waar hij uit dien hoofde recht heeft op eerbiediging van zijn persoonlijke levenssfeer, zijn rust en meer in het algemeen zijn privé-leven» (Cass. 21 oktober 1992, Arr. Cass. 1991-92, 1223; Cass. 23 juni 1993, Arr. Cass. 1993, 624; Cass. 21 april 1998, Arr. Cass. 1998, 446 en Cass., 20 december 2000, RDP, 2001, 584).

Dit is een evolutief begrip. Het Hof van Cassatie zoekt steeds meer toenadering tot artikel 8 van het EVRM. De notie «woning», zoals beschermd door artikel 15 van de Grondwet, wordt steeds ruimer. Er blijft evenwel nog een grijze zone bestaan. Niets zegt voorts in welke richting deze interpretatie zal evolueren. Hier definiëren, betekent overal definiëren en doet het risico ontstaan dat een nieuw wetgevend initiatief vereist is als het Hof van Cassatie een andere definitie geeft.

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) blijft er bij dat met het opnemen van een duidelijke definitie met aanduiding van de bedoelde plaatsen, interpretatieproblemen vermeden worden.

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter van de commissie voor de Justitie, begrijpt de tekst als volgt: er wordt niets gewijzigd aan het bestaande begrip van woning, voor alle niet publieke plaatsen die niet onder het begrip woonplaats vallen, wordt een restcategorie gecreëerd welke een vorm van waarborg biedt.

Deze interpretatie volstaat volgens *de heer Bart Laeremans (Vlaams Belang)* niet. Immers, wat moet de politieagent op het terrein doen? En de procureur die in een bepaalde kerk, tempel, moskee of synagoge een inijkoperatie uitvoert?

M. Melchior Wathelet (cdH) comprend l'intention de la ministre. Il fait néanmoins observer que chaque avocat impliqué dans pareil dossier et confronté à la notion de domicile invoquera, en fonction de la partie dont il défend les intérêts, la définition de la CEDH ou celle de la Cour de cassation.

Cette ambiguïté n'est pas de nature à assurer la sécurité juridique.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que les cultes et les pratiques religieuses relèvent de la vie privée. Sauf lorsqu'ils sont publics, les lieux où le culte est pratiqué sont privés et donc protégés par la notion de «domicile».

Le seul fait que la Cour de cassation a rendu plusieurs arrêts sur la notion de «domicile» signifie que des problèmes d'interprétation se posent d'ores et déjà. C'est une expression du caractère évolutif de la notion de «domicile».

Mme Marie Nagy (Ecolo) préfère s'en tenir aux garanties déjà existantes concernant la notion de «domicile».

M. Delmulle donne l'exemple suivant: dans le cadre d'un trafic de drogue, un hangar a été découvert. Ce hangar comportait un petit local dans lequel se trouvait un lit de camp parfois utilisé par le responsable du hangar. Ce hangar était dès lors considéré comme un domicile. Le juge d'instruction a été saisi et les mandats nécessaires ont été délivrés. S'il subsiste le moindre doute, aucun risque n'est pris. En effet, si une erreur est commise dès le début de l'enquête, elle peut entraîner l'annulation de toute l'enquête. Les enquêteurs ne sont donc guère enclins à prendre ce risque.

*
* *

L'amendement n° 1 est rejeté par 12 voix et une abstention.

L'amendement n° 18 est rejeté par 11 voix contre 2.

L'article est adopté sans modification par 10 voix contre une et 2 abstentions.

De heer Melchior Wathelet (cdH) begrijpt de betrachting van de minister. Hij wijst er evenwel op dat elke advocaat betrokken in een dergelijk dossier, geconfronteerd met de notie woning, afhankelijk van wiens belangen hij behartigt, gebruik zal maken van ofwel de definitie van het EVRM ofwel van die van het Hof van Cassatie.

Dit komt de rechtszekerheid niet ten goede.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, antwoordt dat de erediensten en de godsdienstbeleving behoren tot het privé-leven. Behalve wanneer ze openbaar zijn, zijn de plaatsen waar erediensten worden gehouden privé en aldus beschermd door de notie woning.

Het feit alleen al dat het Hof van Cassatie verscheidene arresten heeft geveld over de notie woning, betekent op zich al dat het interpretatieprobleem zich nu ook al stelt. Het is een uitdrukking van het evolutief karakter van de notie woning.

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) geeft er de voorkeur aan om zich te houden aan de reeds bestaande garanties in verband met de notie woning.

De heer Delmulle, geeft het volgende voorbeeld. In het kader van drugtrafiek werd een loods ontdekt. In deze loods bevond zich een klein lokaaltje waarin een veldbed stond dat soms gebruikt werd door de verantwoordelijke van de loods. Deze loods werd daarom als een woning beschouwd. De onderzoeksrechter werd gevat en de nodige mandaten werden afgeleverd. Als er ook maar de minste twijfel is, wordt steeds het zekere voor het onzekere genomen. Immers, als al in het begin van het onderzoek een fout wordt gemaakt, kan dit de nietigheid van het volledige onderzoek als gevolg hebben. Men is niet geneigd om dit risico te nemen.

*
* *

Amendement nr. 1 wordt verworpen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Amendement nr. 18 wordt verworpen met 11 tegen 2 stemmen.

Het artikel wordt ongewijzigd aangenomen met 10 tegen 1 stem en 2 onthoudingen.

Art. 7

L'amendement n°19 (DOC 51 2055/003) est déposé par *M. Massin et consorts*.

Cet article vise à remplacer, au § 1^{er} de l'article 47^{ter} en projet du Code d'instruction criminelle, les mots «ou dans le cadre de l'exécution des peines ou des mesures privatives de liberté, lorsque la personne condamnée s'est soustraite à leur exécution» par les mots «ou dans le cadre de l'exécution d'une peine lorsque la personne a été condamnée à une peine d'emprisonnement de 5 ans au moins et qu'elle s'est soustraite à l'exécution de cette peine». L'amendement remplace également les mots «ou en vue d'exécuter une peine ou une mesure privative de liberté» par les mots «ou en vue d'exécuter une peine d'emprisonnement de 5 ans au moins».

M. Thierry Giet (PS) explique que prévoir le recours aux méthodes particulières de recherche dans tous les cas où une condamnation a été prononcée est sans doute trop large. Eu égard au principe de proportionnalité, il est préférable d'indiquer que les méthodes particulières de recherche ne pourront être mises en œuvre que pour des personnes qui sont en fuite et qui ont été condamnées à des peines graves de 5 ans au moins d'emprisonnement, car ces personnes peuvent représenter un réel danger pour la sécurité des citoyens. Cet amendement vise donc les personnes fugitives, lorsqu'elles ont été condamnées par défaut et qu'elle n'ont pas pu être placées en détention préventive au moment du jugement, lorsque l'arrestation immédiate n'a pas été prononcée ou lorsqu'il y a eu évasion.

M. Tony Van Parys (CD&V) rapporte les propos dans la presse de l'administrateur général de la Sûreté de l'État, qui a plaidé pour qu'il soit possible d'utiliser les méthodes particulières de recherche dans les prisons, afin de lutter contre le radicalisme qui s'y développe. Le ministre partage-t-il ce constat sur le développement de l'intégrisme dans les prisons et sur la solution que l'administrateur de la Sûreté de l'État préconise?

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, remarque, concernant l'amendement, qu'il prévoit le recours aux méthodes particulières pour deux cas différents: dans le premier cas, il s'agit de rechercher un crime ou un délit dans un contexte où la personne est encore présumée innocente, alors que dans le second cas, il s'agit de personnes qui se soustraient à la Justice.

Art. 7

De heer Éric Massin c.s. dient amendement nr. 19 (DOC 51 2055/003) in.

Dat amendement strekt ertoe in de tweede zin van artikel 47^{ter}, § 1, in ontwerp van het Wetboek van strafvordering de woorden «of in het kader van de uitvoering van straffen of vrijheidsberovende maatregelen, wanneer de veroordeelde persoon zich heeft onttrokken aan hun uitvoering» te vervangen door de woorden «of in het kader van de uitvoering van een straf wanneer de persoon veroordeeld werd tot een gevangenisstraf van ten minste 5 jaar en hij zich heeft onttrokken aan de uitvoering van deze straf». Voorts voorziet dat amendement in de vervanging van de woorden «of het uitvoeren van een straf of een vrijheidsberovende maatregel» door de woorden «of met het oog op het uitvoeren van een gevangenisstraf van ten minste 5 jaar».

De heer Thierry Giet (PS) legt uit dat de bepaling dat naar bijzondere opsporingsmethoden wordt teruggegrepen in alle gevallen waar een veroordeling werd uitgesproken, wellicht te ruim opgevat is. Gelet op het proportionaliteitsbeginsel is het verkieslijk aan te geven dat de bijzondere opsporingsmethoden alleen ten uitvoer zullen kunnen worden gelegd voor wie op de vlucht is en werd veroordeeld tot zware straffen van ten minste vijf jaar celstraf, want de betrokkenen kunnen echt gevaar opleveren voor de veiligheid van de burgers. Dat amendement heeft dus betrekking op voortvluchtigen wanneer zij bij verstek werden veroordeeld en niet in preventieve hechtenis konden worden genomen op het ogenblik van het vonnis, wanneer geen onmiddellijke aanhouding werd uitgesproken, dan wel wanneer een ontsnapping heeft plaatsgevonden.

De heer Tony Van Parys (CD&V) verwijst naar hetgeen de administrateur-generaal van de Veiligheid van de Staat in de pers heeft verklaard, te weten dat zou moeten worden voorzien in de mogelijkheid de bijzondere opsporingsmethoden in de gevangenissen aan te wenden, ter bestrijding van het zich aldaar ontwikkelende radicalisme. Is de minister het eens met die vaststelling dat het integrisme in de gevangenissen uitbreiding neemt, alsook met de oplossing die de administrateur-generaal van de Veiligheid van de Staat bepleit?

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, merkt over het amendement op dat het maar voor twee verschillende gevallen in de aanwending van bijzondere opsporingsmethoden voorziet: in het eerste geval is het de bedoeling onderzoek te voeren naar een misdaad of wanbedrijf waarbij de betrokkene nog onschuldig wordt geacht, terwijl het in het tweede geval gaat om mensen die zich aan het gerecht onttrekken.

Il ne faut par ailleurs pas oublier qu'existe entre la Belgique, les Pays-Bas et le Grand-Duché de Luxembourg, le traité du 8 juin 2004 en matière d'intervention policière transfrontalière. Ce traité prévoit notamment la possibilité de retrouver les personnes qui se sont soustraites à une peine privative de liberté.

Concernant les déclarations de l'administrateur général de la Sûreté de l'État, il s'est prononcé en son nom personnel. Il est vrai que la Belgique a constaté, comme d'autres pays européens, qu'un certain prosélytisme se développait dans ses prisons. Le plan de lutte contre le radicalisme contient une réflexion à cet égard.

M. Olivier Maingain (MR) note que, dans son état actuel, l'article 7 ne permet pas de dire si la mise en œuvre des méthodes particulières de recherche peut valoir quel que soit le délit pour lequel la personne a été condamnée. Il ne faudrait pas que l'imprécision de l'article fasse croire que toute exécution de peine, quelle que soit la nature du délit qui a justifié la condamnation pénale, permet de recourir aux méthodes particulières de recherche.

M. Melchior Wathelet (cdH) partage les préoccupations de M. Maingain, mais s'interroge sur le critère permettant de recourir aux méthodes particulières: faut-il absolument que ce soit le nombre d'années auxquelles la personne a été condamnée? Ne serait-ce pas plutôt la raison pour laquelle l'individu a été condamné qui devrait être prise en compte?

L'article 6 fait d'ailleurs référence à l'article 90ter, §§ 2 à 4, du Code d'instruction criminelle et à l'article 324bis du Code pénal. Or, cet article 324bis prévoit des peines de moins de 5 ans, alors que l'amendement prévoit le critère de la peine de 5 ans.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, explique que les critères s'appliqueront différemment, en fonction de la méthode particulière de recherche qui aura été retenue.

Le Conseil d'État avait fait une observation à ce propos, et avait rappelé que les exigences de prévisibilité, de proportionnalité et de subsidiarité doivent être remplies également en ce qui concerne l'application des méthodes particulières de recherche dans le cadre de l'exécution des peines. Le gouvernement avait répondu qu'il était conscient de cette obligation, et qu'il «*a inscrit délibérément et de manière expresse cette possibilité*

Er mag trouwens niet voorbij worden gegaan aan het Verdrag van 8 juni 2004 tussen het Koninkrijk der Nederlanden, het Koninkrijk België en het Groothertogdom Luxemburg inzake grensoverschrijdend politieel optreden. Krachtens dat verdrag is het inzonderheid mogelijk personen terug te vinden die zich aan een vrijheidsberovende straf hebben onttrokken.

De administrateur-generaal van de Veiligheid van de Staat heeft zijn verklaringen in eigen naam afgelegd. Het klopt dat België net zoals andere landen heeft geconstateerd dat zich in de gevangenissen een zekere bekeringsijver ontwikkelde. Het plan ter bestrijding van het radicalisme bevat een bedenking terzake.

De heer Olivier Maingain (MR) merkt op dat uit artikel 7 in zijn huidige vorm niet kan worden opgemaakt of de bijzondere opsporingsmethoden ten uitvoer kunnen worden gelegd ongeacht het misdrijf waarvoor de betrokkene werd veroordeeld. De onnauwkeurigheid van het artikel mag niet de mening doen postvatten dat elke strafuitvoering ongeacht de aard van het misdrijf waardoor de strafrechterlijke veroordeling werd verantwoordt, de mogelijkheid biedt naar bijzondere opsporingsmethoden terug te grijpen.

De heer Melchior Wathelet (cdH) deelt de bezorgdheden van de heer Maingain, maar vraagt zich af op grond van welk criterium op de bijzondere opsporingsmethoden een beroep mag worden gedaan: moet dat absoluut op basis van het aantal jaren gevangenisstraf waartoe de betrokkene is veroordeeld? Zou niet veel eerder de reden waarom hij werd veroordeeld in aanmerking moeten komen?

In artikel 6 wordt trouwens verwezen naar artikel 90ter, §§ 2 tot 4 van het Wetboek van strafvordering en naar artikel 324bis van het Strafwetboek. Dat artikel 324bis voorziet evenwel in straffen van minder dan 5 jaar, terwijl in het amendement de straf van 5 jaar als criterium geldt.

Mevrouw Laurette Onkelinx, minister van Justitie, legt uit dat de criteria anders zullen worden toegepast naar gelang van de gehanteerde bijzondere opsporingsmethode.

De Raad van State had daarover een opmerking gemaakt, en eraan herinnerd dat ook wat de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden in het kader van de strafuitvoering betreft, de vereisten van voorzienbaarheid, proportionaliteit en subsidiariteit moeten zijn vervuld. De regering heeft daarop geantwoord dat zij zich van die verplichting bewust was en dat zij «*met opzet deze bijkomende mogelijkheid om bijzon-*

supplémentaire d'appliquer des méthodes particulières de recherche dans l'article 47ter du Code d'Instruction criminelle. De ce fait, toutes les conditions légales liées à l'utilisation des méthodes particulières de recherche de l'observation, de l'infiltration et du recours aux indicateurs pendant l'information ou l'instruction sans distinction s'appliquent également aux méthodes particulières de recherche utilisées dans le cadre de l'exécution des peines» (exposé des motifs, DOC 51 2055/001, p.74).

Mme Laurette Onkelinx ne s'oppose cependant pas à ce qu'une meilleure formulation soit proposée.

M. Olivier Maingain (MR) relève que si le gouvernement a en effet répondu aux remarques du Conseil d'État dans l'exposé des motifs, il ne l'a par contre pas fait dans l'article lui-même. Car si une personne a été condamnée et s'est soustraite à sa peine, elle n'est pas nécessairement en train de commettre une nouvelle infraction, et n'en a pas forcément l'intention. Les conditions d'application, par exemple, de l'article 47octies, §1^{er}, sur l'infiltration ne peuvent pas être rencontrées lorsqu'il s'agit de l'exécution de la peine, puisque cet article exige, pour qu'il soit appliqué, qu'il existe des indices sérieux que les personnes concernées «committent ou commettraient des infractions dans le cadre d'une organisation criminelle visée à l'article 324bis du Code pénal ou des crimes ou des délits visés à l'article 90ter, §§ 2 à 4.». Une personne qui est en fuite n'est pas en train de commettre un délit, elle l'a commis. Il faut donc préciser de quelles infractions il s'agit, sans quoi l'article pourrait être utilisé à d'autres fins.

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) estime que le critère de cinq ans est dangereux, car il ne permet pas d'utiliser les méthodes particulières pour des personnes qui ont été condamnées à des peines inférieures (par exemple en cas de complicité) mais qui sont également très dangereuses.

Par ailleurs, qu'en sera-t-il des personnes qui ont obtenu un sursis partiel (trois ans ferme par exemple, plus deux ans avec sursis)?

M. Thierry Giet (PS) explique que l'article 7 comporte une extension du champ d'application des méthodes particulières. Actuellement, ces méthodes peuvent être appliquées lors d'une information ou d'une instruction. Si l'article est voté, un troisième champ d'application sera prévu: le recherche de personnes qui se soustraient à l'exécution de leur condamnation. Dans cette dernière hypothèse, soit de nouvelles infractions sont commises, auquel cas la loi actuelle peut déjà s'appliquer, soit ces

dere opsporingsmethoden toe te passen uitdrukkelijk [heeft] ingeschreven in artikel 47ter Sv. Hierdoor worden alle wettelijke voorwaarden voor de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden van de observatie, de infiltratie en de informantenwerking tijdens het opsporings- of het gerechtelijk onderzoek zonder onderscheid ook van toepassing op de bijzondere opsporingsmethoden die in het kader van de strafuitvoering worden aangewend.» (memorie van toelichting, DOC 51 2055/001, blz. 74).

De minister verzet zich echter niet tegen een voorstel voor een betere formulering.

De heer Olivier Maingain (MR) wijst erop dat, hoewel de regering inderdaad op de opmerkingen van Raad van State is ingegaan in de memorie van toelichting, zij dat echter niet heeft gedaan in het artikel zelf. Indien iemand werd veroordeeld en zich heeft onttrokken aan zijn straf, is de betrokkene immers niet noodzakelijkerwijs een nieuw misdrijf aan het begaan, en heeft hij evenmin per se die bedoeling. Zo kan bijvoorbeeld niet zijn voldaan aan de toepassingsvoorwaarden welke zijn vervat in artikel 47octies, § 1, over infiltratie, omdat krachtens dat artikel – wil het van toepassing zijn – sprake dient te zijn van «ernstige aanwijzingen (...) dat zij strafbare feiten in het kader van een criminele organisatie, zoals bedoeld in artikel 324bis van het Strafwetboek, of misdaden of wanbedrijven als bedoeld in artikel 90ter, §§ 2 tot 4 plegen of zouden plegen». Een voortvluchtige is geen wanbedrijf aan het plegen, hij heeft het gepleegd. Er moet dus nader worden bepaald om welke misdrijven het gaat, zoniet zou het artikel voor andere doeleinden kunnen worden aangewend.

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) vindt het criterium «vijf jaar» gevaarlijk, want het biedt niet de gelegenheid de bijzondere opsporingsmethoden te gebruiken voor personen die weliswaar tot kortere straffen werden veroordeeld (bijvoorbeeld in geval van medeplichtigheid werden veroordeeld), maar die evenzeer erg gevaarlijk zijn.

Wat gebeurt er overigens met mensen die een gedeeltelijk uitstel van straf hebben verkregen (bijvoorbeeld drie jaar effectief plus twee jaar met uitstel)?

De heer Thierry Giet (PS) legt uit dat artikel 7 een uitbreiding van de werkingssfeer van de bijzondere opsporingsmethoden inhoudt. Thans kunnen die methoden worden toegepast bij een opsporingsonderzoek dan wel een gerechtelijk onderzoek. Indien het artikel wordt aangenomen, zal in een derde toepassingsgebied worden voorzien: de opsporing van personen die zich aan de tenuitvoerlegging van hun veroordeling onttrekken. In dat laatste geval worden ofwel nieuwe misdrijf-

personnes ne commettent pas de nouvelles infractions: même s'il est important que des personnes condamnées purgent leur peine, faut-il pour autant mettre en œuvre des techniques particulières? Si les faits commis ne sont pas d'une gravité particulière, la réponse est négative. C'est pour cette raison que l'amendement a été déposé.

L'autre solution serait de n'appliquer les méthodes particulières que dans les cas où les personnes en fuite ont été condamnées pour des infractions qui auraient pu justifier le recours à ces méthodes.

M. Alfons Borginon (VLD), président, abonde dans ce sens et rappelle que le fait de se soustraire à l'exécution de sa peine ne constitue pas, en soi, une infraction. Il y a donc une différence qualitative entre ce cas et les faits qui permettent, dans le droit actuel, de recourir aux méthodes particulières.

Il faut donc, si on prévoit cette nouveauté, prévoir que les faits pour lesquels la personne a été condamnée soient d'une particulière gravité. On concevrait tout de même difficilement l'application des méthodes particulières dans les cas où la personne a été condamnée pour une infraction légère, par exemple le paiement d'une amende.

M. Delmulle explique que l'adoption de l'article 7 est une nécessité. Il cite à l'appui de ses propos un cas arrivé il y a quelques années: des informations avaient été communiquées par la Justice italienne, selon lesquelles un fugitif membre de la mafia se rendrait en Belgique pour assister au baptême de son filleul. Comme cette personne s'était enfuie sans commettre de fait délictueux, il n'existait aucune base légale pour appliquer une méthode particulière, comme, par exemple, l'observation de certains lieux dans lesquels la personne visée aurait été susceptible de se rendre. Le refus de recourir à l'observation a causé des tensions avec les autorités judiciaires italiennes, tensions qui auraient pu être évitées avec l'article 7.

L'intervenant rappelle par ailleurs que, lorsque la loi sur les méthodes particulières de recherche a été adoptée, il avait été décidé de ne pas déterminer, dans un seul article général, ce que les principes de proportionnalité et de subsidiarité recouvrent, parce que cela varie en fonction des méthodes particulières de recherche appliquées. Pour le recours aux indicateurs, aucun critère de proportionnalité et de subsidiarité n'a été retenu. Si un critère de proportionnalité de cinq ans est défini dans l'article 7 en ce qui concerne l'exécution des peines, on risque d'en arriver à des situations où, la police devra refuser un indicateur qui veut par exemple

ven begaan en dan kan de vigerende wet al worden toegepast; ofwel plegen de betrokkenen geen nieuwe misdrijven, en in dat geval rijst de vraag of daarvoor wel bijzondere opsporingsmethoden moeten worden aangewend, ook al is het belangrijk dat veroordeelden hun straf uitzitten. Zo de gepleegde feiten niet bijzonder zwaarwegend zijn, is het antwoord ontkennend. Om die reden werd dit amendement ingediend.

De andere oplossing bestaat erin de bijzondere methoden maar toe te passen als de voortvluchtige personen zijn veroordeeld voor misdrijven waarvoor het gebruik van die methoden verantwoord zou zijn.

Voorzitter Alfons Borginon (VLD) is het daarmee eens en herinnert eraan dat onttrekking aan de uitvoering van de straf op zich geen misdrijf is. Er is dus een kwalitatief verschil tussen dat geval en de feiten die in het vigerende recht het gebruik van de bijzondere methoden rechtvaardigen.

Als men in die nieuwigheid voorziet, moet men dus bepalen dat de feiten waarvoor de persoon is veroordeeld, bijzonder zwaarwegend zijn. Het zou immers moeilijk denkbaar zijn de bijzondere methoden toe te passen jegens iemand die is veroordeeld voor een licht misdrijf, bijvoorbeeld de betaling van een geldboete.

De heer Delmulle verklaart dat de aanneming van artikel 7 noodzakelijk is. Ter ondersteuning van zijn stelling haalt hij een geval aan dat zich enkele jaren geleden heeft voorgedaan: de Italiaanse justitie had inlichtingen doorgegeven over een voortvluchtig maffialid dat voor het doopsel van zijn petekind naar België zou komen. Aangezien die persoon was gevlucht zonder enig delict te plegen, was er geen enkele wettelijke basis om een bijzondere methode toe te passen, zoals de observatie van bepaalde plaatsen waar de beoogde persoon zich zou kunnen begeven. De weigering om tot observatie over te gaan, heeft met de Italiaanse gerechtelijke overheden voor spanning gezorgd, die men met artikel 7 had kunnen voorkomen.

De spreker herinnert er voorts aan dat men bij de aanneming van de wet op de bijzondere opsporingsmethoden had beslist niet in één algemeen artikel te bepalen wat de proportionaliteits- en subsidiariteitsbeginselen inhouden, aangezien dit verschilt naargelang de toegepaste bijzondere opsporingsmethode. Voor de informatenwerking werd geen proportionaliteits- en subsidiariteitscriterium weerhouden. Als in artikel 7 inzake de strafuitvoering een proportionaliteitscriterium van 5 jaar wordt opgenomen, dreigt men in situaties te belanden waarbij de politie de informant zal moeten weigeren die bijvoorbeeld inlichtingen wil verstrekken over

fournir des renseignements sur une personne condamnée à une peine de quatre ans d'emprisonnement. Cette situation irait bien sûr à l'encontre de la mission de la police, mais c'est bien à cela que risque de mener l'amendement proposé.

Il faudrait donc trouver un meilleur critère que celui de la condamnation à 5 ans au moins.

L'intervenant ajoute que, dans la pratique, si une personne condamnée à une peine légère, comme une peine de travail ou un travail d'intérêt général, ne l'accomplit pas, des méthodes particulières d'enquête ne seront de toute évidence pas utilisées.

M. Alfons Borginon (VLD), président, répond qu'il y a là une différence de traitement non justifiée objectivement, et c'est pourquoi l'article 7 doit être modifié, faute de quoi un nouveau recours devant la Cour d'Arbitrage pourrait être intenté.

M. Olivier Maingain (MR) se demande si les méthodes particulières de recherche ne pourraient pas être mises en œuvre dès lors que l'auteur a été condamné pour un délit visé à l'article 90ter, §§ 2 à 4. On a là des délits qui justifient que, même après condamnation, si la personne se soustrait à l'exécution de la peine, il soit fait recours aux méthodes particulières de recherche. Cela permettrait, par exemple, de mettre en œuvre ces méthodes pour un terroriste en fuite, mais pas pour un voleur à la tire.

M. Delmulle signale que certains crimes ne sont pas repris dans l'article 90ter, comme le viol. Si l'auteur condamné d'un viol peut être localisé, la police ne pourra-t-elle systématiquement observer l'endroit où il se cache, ou demander à des indicateurs de s'informer à ce sujet?

M. Melchior Wathelet (cdH) demande si le critère à retenir ne devrait pas plutôt être la récidive ou l'indice sérieux de récidive, plutôt que la qualification même de l'infraction.

Mme Marie Nagy (Ecolo) préférerait qu'il ne puisse être fait appel aux méthodes spéciales de recherche que dans le cadre de l'exécution de peines prononcées à l'égard d'une personne qui a commis des infractions pour la poursuite et la répression desquelles l'utilisation de ces méthodes est autorisée. Si une telle clarification de l'article n'était apportée, il n'y aurait plus aucune limite.

M. Servais Verherstraeten (CD&V) juge qu'il serait opportun d'établir une distinction entre le recours aux

quelqu'un qui est condamné à une peine de quatre ans d'emprisonnement. Cette situation irait bien sûr à l'encontre de la mission de la police, mais c'est bien à cela que risque de mener l'amendement proposé.

Il faudrait donc trouver un meilleur critère que celui de la condamnation à 5 ans au moins.

L'intervenant ajoute que, dans la pratique, si une personne condamnée à une peine légère, comme une peine de travail ou un travail d'intérêt général, ne l'accomplit pas, des méthodes particulières d'enquête ne seront de toute évidence pas utilisées.

Voorzitter Alfons Borginon (VLD) antwoordt dat er daar een objectief niet verantwoord verschil in behandeling is en dat daarom artikel 7 moet worden gewijzigd, want anders dreigt een nieuw beroep bij het Arbitragehof.

De heer Olivier Maingain (MR) vraagt zich af of de bijzondere opsporingsmethoden niet kunnen worden uitgevoerd als de dader is veroordeeld voor een in artikel 90ter, §§ 2 tot 4, bedoeld misdrijf. Daar heeft men te maken met misdrijven waarbij het zelfs na een veroordeling verantwoord is bijzondere opsporingsmethoden te gebruiken als iemand zich aan de uitvoering van zijn straf onttrekt. Daarmee zou men bijvoorbeeld die methoden kunnen gebruiken voor een voortvluchtige terrorist, maar niet voor een zakkenroller.

De heer Delmulle deelt mee dat bepaalde misdrijven, zoals verkrachting, niet onder artikel 90 vallen. Als men de veroordeelde dader van een verkrachting kan lokaliseren, mag de politie dan de plaats waar hij zich schuilhoudt, niet systematisch observeren, of haar informant om informatie daaromtrent vragen?

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt of het in aanmerking te nemen criterium niet recidive of een ernstige aanwijzing voor recidive is, veeleer dan de kwalificatie van het misdrijf zelf.

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) zou liever hebben dat men alleen van de bijzondere opsporingsmethoden gebruik maakt in het kader van de strafuitvoering ten aanzien van iemand die een misdrijf heeft gepleegd waarvoor het gebruik van die methoden voor de vervolging en de bestraffing ervan is toegestaan. Als een dergelijke verduidelijking van het artikel niet wordt aangebracht, is er geen enkele beperking meer.

De heer Servais Verherstraeten (CD&V) vindt dat het opportuun zou zijn een onderscheid te maken tussen

informateurs, pour lequel aucun seuil de peine ne serait requis, et les autres techniques, comme l'observation et l'infiltration, pour lesquelles des conditions plus strictes seraient exigées. Pourquoi ne choisirait-on pas, plutôt que le degré de la peine, la nature du délit recherché comme critère d'utilisation des méthodes particulières? Cela permettrait, comme c'est prévu dans la loi sur les écoutes téléphoniques, de recourir à l'infiltration ou à l'observation en cas de délits relatifs aux stupéfiants ou de criminalité organisée.

M. Delmulle précise que la méthode qui serait la plus employée dans le cadre de l'exécution des peines serait l'observation et les informateurs, et non l'infiltration. Il ne serait pas possible de procéder, à l'aide de moyens techniques, à une observation avec vue dans un domicile pour localiser une personne condamnée, parce que seul le juge d'instruction est compétent en l'occurrence et que celui-ci n'intervient pas dans l'exécution des peines.

Si les services de police soupçonnent que quelqu'un qui s'est soustrait à une peine se trouve à un endroit déterminé, ils peuvent demander au procureur du Roi de délivrer un mandat d'arrêt et de perquisition, mais ils ne pourraient pas mettre en œuvre des méthodes particulières de recherche.

Il faut aussi souligner qu'avant que la loi sur méthodes particulières de recherche soit adoptée, ces méthodes étaient mises en œuvre en l'absence de cadre légal. Tant le parquet que la police étaient demandeurs d'un cadre légal, ce qui a été fait. Mais il faut que les services de police puissent également disposer de cet outil dans le cadre de l'exécution des peines.

M. Thierry Giet (PS), pour résoudre les problèmes soulevés par les différents intervenants, propose de remplacer l'amendement 19 par l'amendement suivant (amendement n°26, DOC 51 2055/003):

«L'article 47, § 1^{er}, du même Code, est remplacé comme suit: «les méthodes particulières de recherche sont l'observation, l'infiltration et le recours aux indicateurs. Ces méthodes sont mises en œuvre, dans le cadre d'une information ou d'une instruction, par les services de police désignés par le ministre de la Justice, sous le contrôle du ministère public et sans préjudice des articles 28bis, §§1^{er} et 2, 55 et 56, §1^{er} et 56bis, en vue de poursuivre les auteurs de délits, de rechercher, de collecter, d'enregistrer et de trouver des données et des informations sur la base d'indices sérieux que des faits punissables vont être commis ou ont déjà été commis, qu'ils soient commis ou non. Ces méthodes pourront également être mises en œuvre dans le cadre de l'exécution de peines ou de mesures privatives de liberté lorsque la personne

het gebruik van informanten, waarvoor geen enkele drempel vereist zou zijn, en de andere technieken, zoals observatie en infiltratie, waarvoor striktere voorwaarden vereist zouden zijn. Waarom kiest men als criterium voor het gebruik van die bijzondere methoden niet de aard van het onderzochte misdrijf, veeleer dan de strafmaat? Zoals in de wet op de telefoontap is bepaald, zou men daarmee met infiltratie of observatie kunnen werken, als de misdrijven verband houden met drugs of als het om de georganiseerde misdaad gaat.

De heer Delmulle préciseert dat in het kader van de strafuitvoering de meest gebruikte methode de observatie en het gebruik van informanten zou zijn, en niet de infiltratie. Het zou niet mogelijk zijn met technische middelen met zicht in een woning te observeren om een veroordeelde te lokaliseren, omdat enkel de onderzoeksrechter hier bevoegd is en deze met de strafuitvoering geen uitstaans heeft.

Als de politiediensten vermoeden dat iemand die zich aan zijn straf heeft onttrokken, zich op een bepaalde plaats ophoudt, kunnen zij wel aan de procureur des Konings een opsporings- en aanhoudingsbevel vragen, maar zouden zij geen bijzondere opsporingsmethoden kunnen toepassen.

Men moet ook onderstrepen dat vóór de aanneming van de wet op de bijzondere opsporingsmethoden, die methoden zonder wettelijke kader werden uitgevoerd. Zowel het parket als de politie waren vragende partij voor een wettelijke omkadering, wat nu een feit is. De politiediensten moeten in het kader van de strafuitvoering echter ook over dat instrument kunnen beschikken.

Om de verschillende door de sprekers te berde gebrachte problemen, op te lossen stelt *de heer Thierry Giet (PS)* voor amendement nr. 19 te vervangen door amendement nr. 26 (DOC 51 2055/003). Het luidt als volgt:

«Artikel 47, § 1, van hetzelfde Wetboek wordt vervangen als volgt: «§ 1. De bijzondere opsporingsmethoden zijn de waarneming, de infiltratie en het inzetten van informanten. Deze methoden worden door de door de minister van Justitie aangewezen politiediensten aangewend in het kader van een opsporingsonderzoek of een gerechtelijk onderzoek, onder het toezicht en controle van het openbaar ministerie en onverminderd de artikelen 28bis, § 1 en 2, 55 en 56, § 1 en 56bis met als doel het vervolgen van daders van misdrijven, het opsporen, verzamelen, registreren en verwerken van gegevens en inlichtingen op grond van ernstige aanwijzingen van te plegen of reeds gepleegde, al dan niet aan het licht gebrachte strafbare feiten, of het uitvoeren van een straf of een vrijheidsberovende

s'est soustraite à leur exécution, aux mêmes conditions que celles qui sont prévues pour l'observation, l'infiltration et le recours aux indicateurs».

*
* *

L'amendement n°19 a été retiré.

L'amendement n°26 est adopté par 10 voix contre une et 2 abstentions.

L'article, tel qu'amendé, est adopté par 10 voix contre une et 2 abstentions.

Art. 8

Cet article ne suscite aucune observation.

L'article est adopté à l'unanimité.

Art. 9

Mme Marie Nagy (Ecolo) dépose l'amendement n°2 (DOC 51 2055/002), visant à supprimer l'article 9,1°, 2° et 3°.

Concernant le point 1°, l'intervenante explique qu'il n'y a pas lieu d'exclure l'appareil photographique de la notion de moyen technique dans le but d'introduire la possibilité de l'utiliser lors d'observations systématiques à l'initiative du seul parquet.

Le fait que les photos se multiplient avec le développement de la technologie (appareils photos numériques et photos prises avec des téléphones portables) ne justifie pas que celles-ci doivent se banaliser lorsqu'elles sont prises par la police, puisque la finalité n'est pas la même que lorsqu'elle sont prises par des particuliers. La Ligue des droits de l'Homme s'était d'ailleurs émue de cette utilisation d'appareils photographiques.

En ce qui concerne les points 2° et 3°, ces dispositions introduisent la possibilité pour des informateurs et des indicateurs civils d'être autorisés à commettre certaines infractions, comme c'est déjà le cas pour les policiers infiltrés depuis la loi du 6 janvier 2003. Or, il s'agit de personnes qui ne font pas l'objet d'un encadrement, d'une formation et d'un contrôle similaire à celui des policiers. Un policier chargé d'infiltrer un réseau terroriste fait partie d'une unité spécialisée formée à cet ef-

maatregel. Deze methoden mogen, op dezelfde voorwaarden als die welke gelden voor de waarneming, de infiltratie en het inzetten van informanten ook worden aangewend in het kader van de uitvoering van straffen of vrijheidsberovende maatregelen, wanneer de veroordeelde persoon zich heeft onttrokken aan de uitvoering daarvan.»».

*
* *

Amendement nr. 19 wordt ingetrokken.

Amendement nr. 26 wordt aangenomen met 10 stemmen tegen 1 en 2 onthoudingen.

Het aldus geamendeerde artikel 7 wordt aangenomen met 10 stemmen tegen 1 en 2 onthoudingen.

Art. 8

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 9

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) dient amendement nr. 2 (DOC 51 2055/002) in, tot weglating van artikel 9,1°, 2° en 3°.

In verband met punt 1°, licht de spreekster toe dat er geen is reden om een fototoestel niet langer te beschouwen als een «technisch hulpmiddel», met de bedoeling het, op initiatief van het parket alleen, te mogen gebruiken bij stelselmatige observaties.

Het feit dat het aantal foto's enorm toeneemt met de ontwikkeling van de technologie (digitale fototoestellen, foto's genomen met gsm-toestellen), rechtvaardigt niet dat men ze moet banaliseren wanneer ze genomen worden door de politie, omdat de eindbedoeling niet dezelfde is als wanneer ze door particulieren worden genomen. De Liga voor Mensenrechten was trouwens gebelgd door deze aanwending van fototoestellen.

Wat de punten 2° en 3° betreft, deze bepalingen voeren voor informanten en burgerinfiltranten de mogelijkheid in om sommige misdrijven te mogen plegen, zoals reeds voor geïnfiltreerde politiemensen geldt sinds de wet van 6 januari 2003. Hierbij gaat het echter om mensen die niet omkaderd zijn, geen opleiding hebben genoten en niet aan een toezicht onderworpen zijn zoals dat bij de politiemensen wel het geval is. Een politieambtenaar die de opdracht krijgt in een terroristisch

Il demande par ailleurs si, dans le cadre d'une observation, le fait qu'elle se passe avec un appareil photo n'entraîne pas que les conditions de l'observation ne doivent plus être remplies.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que la prise de photos n'est pas considérée comme une observation, mais que les appareils photos spéciaux (à infra-rouge, ou à zoom spécial) ne sont pas utilisés par toutes les unités de police. En principe, seules les équipes de la DSU les utilisent, et leur intervention requiert de toute façon que les conditions des méthodes particulières d'enquête soient respectées. Il n'y a donc pas de risque de banalisation de l'usage de ces appareils perfectionnés.

L'amendement n°2 est rejeté à l'unanimité.

L'article est adopté par 12 voix et une abstention.

Art.10

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente l'amendement n°3, visant à supprimer les alinéas 1^{er} et 2 du paragraphe 2 et à remplacer l'alinéa 2 du paragraphe 1^{er} par la disposition suivante: «ces rapports sont communiqués directement au Procureur du Roi qui conserve dans un dossier séparé et confidentiel les données relatives à l'identité des indicateurs, dont il est le seul à avoir l'accès sans préjudice du droit de consultation du juge d'instruction visé à l'article 56bis et de la chambre des mises en accusation visée aux articles 235ter et 235quater, § 3. Le contenu de ce dossier est couvert par le secret professionnel».

Mme Nagy explique que, afin de respecter le principe du contradictoire (les parties pouvant être entendues par la chambre des mises en accusation), il est nécessaire que les parties puissent avoir accès aux informations concernant la technique d'enquête utilisée, les raisons qui ont motivé le choix de cette technique, etc. Les parties doivent savoir pourquoi et comment la méthode d'enquête est organisée. Il est également nécessaire que le juge du fond puisse avoir accès à ces informations sans devoir se contenter du «lu et approuvé» de la chambre des mises en accusation. Par contre, les informations concernant l'identité de l'informateur et les éléments susceptibles de compromettre sa sécurité seront consignées dans le dossier confidentiel.

De spreker vraagt zich voorts af of, in het raam van een observatie, het feit dat die met een fototoestel gebeurt, er niet toe leidt dat de observatievoorwaarden niet meer vervuld moeten zijn.

Mevrouw Laurette Onkelinx, vice-eerste minister en minister van Justitie, antwoordt dat het nemen van foto's niet als een observatie wordt beschouwd maar dat de speciale fototoestellen (infraroodtoestellen of toestellen met een krachtige zoomfunctie) niet door alle politie-eenheden worden gebezigd. In principe maken alleen de DSU-teams er gebruik van, en hun interventie vereist in elk geval dat de voorwaarden inzake de bijzondere opsporingsmethoden vervuld zijn. Er rijst dus geen risico op banalisering van het gebruik van die geperfectioneerde toestellen.

Amendement nr. 2 wordt eenparig verworpen.

Het artikel wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Art. 10

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) dient amendement nr. 3 in, tot weglating van § 2, eerste en tweede lid, en tot vervanging van § 1, tweede lid, door een bepaling, luidend als volgt: «Deze verslagen worden rechtstreeks overgezonden aan de procureur des Konings, die in een afzonderlijk en vertrouwelijk dossier waartoe hij als enige toegang heeft, de gegevens in verband met de identiteit van de informanten bijhoudt, onverminderd het inzagerecht van de onderzoeksrechter, als bedoeld in artikel 56bis, en van de kamer van inbeschuldigingstelling, als bedoeld in de artikelen 235ter, § 3, en 235x § 3. De inhoud van dit dossier valt onder het beroepsgeheim».

Mevrouw Nagy licht toe dat, teneinde het principe van het tegensprekelijke karakter na te leven, (aangezien de partijen door de kamer van inbeschuldigingstelling kunnen worden gehoord), het noodzakelijk is dat ze toegang kunnen hebben tot informatie omtrent de aangewende onderzoekstechniek, de redenen die deze keuze hebben gemotiveerd enzovoort. De partijen moeten weten waarom en hoe de onderzoeksmethode wordt georganiseerd. Het is tevens noodzakelijk dat de bodemrechter toegang tot die informatie kan krijgen, zonder zich tevreden te moeten stellen met het «lezen en goedgekeurd» van de kamer van inbeschuldigingstelling. De informatie over de identiteit van de informant en de elementen die zijn veiligheid in het gedrang kunnen brengen, worden daarentegen in het vertrouwelijk dossier bijgehouden.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, rappelle que la Cour d'Arbitrage n'a pas remis en cause le principe du dossier confidentiel mais a simplement demandé qu'un juge puisse être désigné présentant toutes les garanties d'impartialité, pour vérifier ce dossier, ce que fait le projet de loi.

Mme Marie Nagy (Ecolo) répond que le Conseil supérieur a lui aussi soulevé ce problème: «la contradiction devant rester la règle et la confidentialité l'exception, ne pourrait-on pas définir positivement le critère de confidentialité du dossier tel que défini à l'article 47septies § 2 al. 2 C.I.Cr.». Le problème ne semble donc pas tout à fait réglé.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, rétorque que le dossier confidentiel est et reste l'exception. C'est inscrit à l'article 47septies, §2, du Code d'Instruction criminelle.

M. Melchior Wathelet (cdH) demande des précisions quant à l'étendue exacte du contrôle.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que la description du moyen technique ne sera pas révélée dans le dossier ouvert lorsque cette description risquerait d'empêcher que cette méthode soit encore utilisée ultérieurement. Ces informations figurent par contre dans le dossier confidentiel, qui, lui, sera soumis à un contrôle.

Pour qu'une technique d'observation ou d'infiltration puisse être autorisée, six éléments doivent être respectés:

- la proportionnalité;
- la subsidiarité;
- l'identité de la personne faisant l'objet de l'enquête;
- la période;
- le scénario (infiltration) ou le mode d'exécution, les moyens techniques utilisés (observation);
- l'identité de l'officier de police qui est responsable de l'observation ou de l'infiltration.

Les quatre premiers points seront repris dans le dossier «ouvert». Seuls les deux derniers points n'apparaîtront que dans le dossier confidentiel; c'est toutefois l'officier de police dont question dans le dernier point qui rédige le procès-verbal. Les enquêteurs n'ont d'ailleurs pas intérêt à mettre trop d'éléments dans le dossier confidentiel et pas assez dans le dossier «ouvert», puisque tout ce qui figure dans le dossier confidentiel ne peut

De minister van Justitie, wijst erop dat het Arbitragehof het principe van het vertrouwelijk dossier niet op de helling heeft gezet, maar alleen heeft gevraagd dat een rechter zou kunnen worden aangesteld die alle waarborgen inzake onpartijdigheid biedt, om dat dossier te verifiëren, wat het wetsontwerp doet.

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) antwoordt dat ook de Hoge Raad dit probleem heeft opgeworpen, wanneer hij de vraag stelt of men, aangezien de tegenspraak de regel moet blijven en de geheimhouding de uitzondering, het in artikel 47septies, § 2, tweede lid, van het Wetboek van strafvordering opgenomen criterium van de geheimhouding van het dossier niet positief zou kunnen definiëren. Het probleem lijkt dus niet helemaal opgelost.

De minister van Justitie werpt tegen dat het vertrouwelijk dossier de uitzondering is en blijft. Dat is opgenomen in artikel 47septies, § 2, van het Wetboek van strafvordering.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt preciseringen omtrent de juiste omvang van de controle.

De minister van Justitie antwoordt dat de omschrijving van het technisch middel niet zal worden onthuld in het open dossier wanneer die omschrijving het risico zou inhouden dat deze methode achteraf niet langer zou kunnen worden gebruikt. Die inlichtingen zullen daarentegen worden opgenomen in het vertrouwelijk dossier, dat zal worden onderworpen aan een controle.

Opdat een techniek van observatie of infiltratie kan worden toegestaan, moeten zes elementen in acht worden genomen:

- de proportionaliteit;
- de subsidiariteit;
- de identiteit van de persoon op wie het onderzoek betrekking heeft;
- de periode;
- het scenario (infiltratie) of de wijze van uitvoering (de gebruikte technische middelen (observatie));
- de identiteit van de politieofficier die verantwoordelijk is voor de uitvoering van de observatie of de infiltratie.

De eerste vier punten zullen worden vermeld in het «open» dossier. Alleen de laatste twee punten zullen alleen in het vertrouwelijk dossier worden opgenomen waarbij het evenwel de politieofficier vermeld in het laatste punt, is die het proces-verbaal uitstelt. De onderzoekers hebben er trouwens geen belang bij te veel elementen op te nemen in het vertrouwelijk dossier en te weinig in het «open» dossier, aangezien alles wat het

évidemment pas être utilisé comme élément de preuve.

L'amendement n° 3 est rejeté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art.11

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente l'amendement n°4 (DOC 51 2055/002), visant à supprimer l'article 11.

L'intervenante renvoie à la justification de son amendement n°2.

L'article est adopté par 12 voix contre une.

L'amendement n°4 de Mme Nagy devient par conséquent sans objet.

Art.12

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente l'amendement n°5 (DOC 51 2055/002), visant à remplacer l'article 12, §1^{er}, alinéa 2 par la disposition suivante: «*ces rapports sont communiqués directement au procureur du roi qui conserve dans un dossier séparé et confidentiel les données relatives à l'identité des indicateurs, dont il est le seul à avoir l'accès sans préjudice du droit de consultation du juge d'instruction visé à l'article 56bis et de la chambre des mises en accusation visée aux articles 235ter, § 3 et 235quater, § 3. Le contenu de ce dossier est couvert par le secret professionnel*».

L'intervenante renvoie à la justification de son amendement n°10.

L'amendement n°5 est rejeté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article est adopté par 10 voix et 3 abstentions.

Art.13

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente l'amendement n°6, qui a pour objectif de supprimer l'article 13,2°.

L'intervenante renvoie à la justification de son amendement 2.

vertrouwelijk dossier bevat uiteraard niet als bewijs kan worden gebruikt.

Amendement nr. 3 wordt verworpen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Het artikel wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 11

Met haar amendement nr. 4 (DOC 51 2055/002) beoogt mevrouw Marie Nagy (Ecolo) de weglating van artikel 11.

De sprekerster verwijst naar de verantwoording van haar amendement nr. 2.

Het artikel wordt aangenomen met 12 stemmen tegen 1.

Amendement nr. 4 van mevrouw Nagy dient derhalve geen doel meer.

Art. 12

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) dient amendement nr. 5 (DOC 51 2055/002) in, dat tot doel heeft artikel 12, § 1, tweede lid te vervangen door de volgende bepaling: «*Deze verslagen worden rechtstreeks overgezonden aan de procureur des Konings, die in een afzonderlijk en vertrouwelijk dossier waartoe hij als enige toegang heeft, de gegevens in verband met de identiteit van de informanten bijhoudt, onverminderd het inzage-recht van de onderzoeksrechter, als bedoeld in artikel 56bis, en van de kamer van inbeschuldigingstelling, als bedoeld in de artikelen 235ter, § 3, en 235quater, § 3. De inhoud van dit dossier valt onder het beroepsgeheim.*».

De sprekerster verwijst naar de verantwoording van haar amendement nr. 10.

Amendement nr. 5 wordt verworpen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Het artikel wordt aangenomen met 10 stemmen en 3 onthoudingen.

Art. 13

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) dient amendement nr. 6 (DOC 51 2055/002) in, dat ertoe strekt artikel 13, 2° weg te laten.

De sprekerster verwijst naar de verantwoording van haar amendement nr. 2.

M. Bart Laeremans (Vlaams Belang) constate que cet article ne prévoit aucune exclusion de peine pour les informateurs. Or, les infractions qu'ils commettent le sont en concertation avec la police.

M. Delmulle explique que les informateurs peuvent effectivement être poursuivis. La pratique montre que cela ne les empêche pas de travailler avec la police. Ils sont d'ailleurs rétribués, et, si les six conditions énumérées plus haut sont respectées, il y a en quelque sorte un engagement moral de la part du procureur du Roi que des poursuites ne seront pas intentées. Il n'y a en aucun cas d'engagement ferme, et tout dépend des circonstances. Mais si l'informateur ne respecte pas son engagement, ou qu'il est allé plus loin que ce qu'il avait dit à la police, il pourra être poursuivi. Il convient de signaler que certains informateurs demandent parfois eux-mêmes à être également poursuivis, afin de ne pas éveiller les soupçons et de se protéger.

M. Walter Muls (SPA) note que «l'engagement moral» du procureur n'exclut pas que les victimes se constituent partie civile.

M. Mechior Wathelet (CDH) demande quelle a été la ligne conductrice dans l'établissement de la liste en rapport avec l'article 90ter?

Comment un indicateur pourra-t-il prouver que l'infraction qu'il a commise était motivée par la nécessité de protéger sa qualité d'indicateur, et se limitait à cet objectif? Cela semble un peu illusoire. Si les six conditions ont été respectées, le procureur du Roi va-t-il quand même le poursuivre?

M. Delmulle explique, pour la liste des infractions visées à l'article 47decies, § 7, en projet, du Code d'Instruction criminelle, que le choix des infractions est né de la pratique, sur la proposition des services de police et du ministère public. La pratique montre en effet que, dans certaines enquêtes importantes et sensibles en matière de terrorisme et de crime organisé, le procureur du Roi est souvent confronté à la question de savoir si un indicateur qui collecte déjà des informations sur un milieu criminel ou un groupe d'auteurs déterminé peut également être autorisé, sous certaines conditions bien définies, à participer aux infractions commises dans ce milieu ou ce groupe d'auteurs.

L'informateur n'a donc pas de cause légale d'excuse pour ne pas prendre la fonction qu'il occupe en matière d'information.

L'amendement n°6 est rejeté par 12 voix et une abstention.

De heer Bart Laeremans (Vlaams Belang) constate dat dit artikel geen enkele uitsluiting van straf bevat voor de informanten. Ze plegen de misdrijven echter wel in overleg met de politie.

De heer Delmulle geeft aan dat de informanten inderdaad kunnen worden vervolgd. Uit de praktijk blijkt dat dit ze niet belet met de politie samen te werken. Ze worden overigens betaald en, indien de zes voormelde voorwaarden in acht worden genomen, is er als het ware een moreel engagement vanwege de procureur des Konings dat geen vervolging zal worden ingesteld. Er is in elk geval geen vaststaande verbintenis en alles hangt af van de omstandigheden. Als de informant zijn verbintenis niet nakomt of als hij verder is gegaan dat wat hij aan de politie had gezegd, kan hij worden vervolgd. Er zij op gewezen dat bepaalde informanten zelf vragen om mee te worden vervolgd om geen argwaan te wekken en om zichzelf te beschermen.

De heer Walter Muls (sp.a-spirit) merkt op dat het «moreel engagement» van de procureur niet uitsluit dat de slachtoffers zich burgerlijke partij stellen.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt welke leidraad men heeft gevolgd in de opstelling van de lijst met betrekking tot artikel 90ter.

Hoe zal een informant voorts kunnen bewijzen dat het misdrijf dat hij heeft gepleegd, was ingegeven door de noodzaak zijn hoedanigheid van informant te beschermen, en alleen daarvoor? Dat lijkt een beetje illusoir. Als de zes voorwaarden in acht werden genomen, zal de procureur hem toch vervolgen?

De heer Delmulle legt inzake de in het ontworpen artikel 47decies, § 7, van het Wetboek van strafverordering bedoelde lijst van misdrijven uit dat de keuze van de misdrijven uit de praktijk is gegroeid, op voorstel van de politiediensten en het openbaar ministerie. Uit de praktijk blijkt immers dat in bepaalde belangrijke en gevoelige onderzoeken inzake terrorisme en georganiseerde misdaad de procureur des Konings vaak wordt geconfronteerd met de vraag of aan een informant die reeds inlichtingen verzamelt over een misdadig milieu of een bepaalde groep van daders onder welbepaalde voorwaarden ook kan worden toegestaan deel te nemen aan misdrijven die in dat milieu of groep van daders worden gepleegd.

De informant heeft om zijn informatiepositie niet te verliezen geen wettelijke verschoningsgrond.

Amendement nr. 6 wordt verworpen met 12 stemmen en 1 onthouding.

L'article est adopté par 12 voix et une abstention.

Art.14

Cet article ne suscite aucun commentaire.

Il est adopté par 12 voix et une abstention.

Art.15

L'amendement n°9 est déposé par le gouvernement (DOC 51 2055/003)

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, explique que cette disposition s'inspire directement de l'article 140 du projet de loi contenant le grand Franchimont. Il est parfois nécessaire qu'un même dossier puisse être géré par deux juges d'instruction, vu les expériences respectives de ceux-ci en matière de terrorisme ou vu la complexité et l'ampleur de certaines affaires.

M. Servais Verhestraeten (CD&V) rappelle que, lors de son audition en commission, le procureur Schins a attiré l'attention sur l'importance de la formation des magistrats spécialisés.

M. Melchior Wathelet (cdH) demande si le projet de loi à l'examen a été inclus dans la formation des juges d'instruction spécialisés

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que les formations pour les juges d'instruction vont commencer en février 2006. Le projet de loi à l'examen a d'ores et déjà été intégré dans le programme de cette formation. Il en sera retiré s'il n'est pas voté.

M. Melchior Wathelet (cdH) remarque que l'un des grands problèmes évoqués par les juges d'instruction est qu'ils doivent gérer les dossiers de terrorisme parallèlement aux autres dossiers.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, répond que, dans certains arrondissements judiciaires, le nombre d'affaires terroristes ne justifie heureusement pas que le juge d'instruction spécialisé ne s'occupe que de cette matière spécifique. Les juges d'instruction spécialisés en terrorisme dans les arrondissements où il y a effectivement beaucoup d'affaires de ce type (comme à Bruxelles) demandent d'ailleurs eux-mêmes de pouvoir s'occuper d'autres matières pour ne pas perdre une certaine expertise qui pourrait s'avérer utile dans les dossiers de terrorisme eux-mêmes.

Het artikel wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Art. 14

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

Het wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Art. 15

De regering dient amendement nr. 9 (DOC 51 2055/003) in.

De minister van Justitie geeft aan dat artikel 140 van het wetsontwerp-Franchimont rechtstreeks model heeft gestaan voor die bepaling. Soms is het noodzakelijk dat een zelfde dossier door twee onderzoeksrechters kan worden beheerd, gelet op hun respectieve ervaringen inzake terrorisme of op de complexiteit en de omvang van sommige zaken.

De heer Servais Verherstraeten (CD&V) herinnert eraan dat procureur Schins, toen hij door de commissie werd gehoord, heeft gewezen op het belang van de opleiding van de gespecialiseerde magistraten.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt of het onderhavige wetsontwerp is opgenomen in de opleiding van de gespecialiseerde onderzoeksrechters.

De minister van Justitie antwoordt dat de opleidingen voor de onderzoeksrechters in februari 2006 van start zullen gaan. Het voorliggende wetsontwerp is reeds opgenomen in het programma van die opleiding. Het zal eruit worden gelicht, mocht het niet worden aangenomen.

De heer Melchior Wathelet (cdH) merkt op dat een van de grote problemen waarvan de onderzoeksrechters gewag hebben gemaakt erin bestaat dat ze de dossiers inzake terrorisme moeten beheren naast de andere dossiers.

De minister van Justitie antwoordt dat in sommige rechterlijke arrondissementen het aantal terrorismezaken gelukkig niet verantwoordt dat de gespecialiseerde onderzoeksrechter zich alleen daarmee bezighoudt. De inzake terrorisme gespecialiseerde onderzoeksrechters in de arrondissementen waar er daadwerkelijk veel van dat soort van zaken zijn (zoals in Brussel), vragen trouwens zelf om andere zaken te mogen behandelen teneinde een bepaalde deskundigheid te niet te verliezen die nuttig zou kunnen zijn in de terrorismedossiers zelf.

Mme Marie Nagy (Ecolo) signale que le juge Fransen avait dit, lors de son audition que «le terme «prioritairement» (les juges d'instruction ainsi désignés traitent «prioritairement» les dossiers de terrorisme) paraît laisser beaucoup de place à l'interprétation et à la discussion et risque même d'avoir un effet pervers. Actuellement, la spécificité de la matière, l'urgence, le nombre, la complexité et la taille des dossiers de terrorisme entraînent, pour le juge d'instruction qui les gère, la nécessité de se consacrer d'ores et déjà prioritairement à ceux-ci alors qu'il traite aussi d'autres dossiers.» Il y a donc bien un problème.

M. Servais Verherstraeten (CD&V) relève que M. Fransen, lors de son audition, avait aussi mentionné un problème relatif à l'emploi des langues: «La question se pose également de savoir si la possibilité de confier des dossiers de terrorisme aux juges d'instruction spécialisés nonobstant le critère de rattachement territorial, est compatible avec la loi sur l'emploi des langues. À titre d'exemple, un dossier ouvert, en néerlandais, à Furnes pour des faits liés au «terrorisme basque» (par exemple l'ETA) pourrait-il être traité par un juge d'instruction de Mons (en français)?»

M. Delmulle répond que le dossier sera, dans ces cas-là, fédéralisé. Si on a, dans l'exemple cité, un juge d'instruction spécialisé, à Mons, dans les matières de terrorisme perpétré par l'ETA, le déchargement du premier juge d'instruction sera demandé à la chambre du conseil de son arrondissement, et le dossier pourra être confié au juge d'instruction montois, qui pourra mener son enquête en français.

L'insertion du terme «prioritairement» permettra par ailleurs au juge d'instruction spécialisé de s'occuper davantage et avant tout des dossiers de terrorisme.

*
* *

L'amendement n°9 est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article 15 est adopté par 11 voix et 2 abstentions

Art. 15bis

Mme Marie Nagy (Ecolo) présente l'amendement n°7, visant à supprimer l'article 15bis.

Mevrouw Marie Nagy (Ecolo) wijst erop dat onderzoeksrechter Fransen tijdens zijn hoorzitting heeft aangegeven dat de woorden «bij voorrang» (de aldus aangewezen onderzoeksrechters behandelen «bij voorrang» de dossiers inzake terrorisme) veel ruimte lijken te laten voor interpretatie en discussie, en dat ze zelfs een ongewenst neveneffect dreigen te hebben; de specificiteit van de aangelegenheid, het spoedeisend karakter, het aantal, de complexiteit en de omvang van de terrorismedossiers maken het thans voor de met dergelijke dossiers belaste onderzoeksrechter noodzakelijk zich nu reeds bij voorrang met die dossiers bezig te houden, terwijl hij al andere dossiers behandelt. Er is dus wel degelijk een probleem.

De heer Servais Verherstraeten (CD&V) stipt aan dat de heer Fransen tijdens de hoorzitting ook een probleem inzake het taalgebruik te berde heeft gebracht; tevens rijst immers de vraag of de mogelijkheid om de gespecialiseerde onderzoeksrechters met terrorismedossiers te belasten, in weerwil van het criterium van de territoriale gebondenheid, bestaanbaar is met de wet op het gebruik der talen. Bij wijze van voorbeeld, zou een dossier dat in Veurne in het Nederlands werd geopend voor feiten die verband houden met het «Baskisch terrorisme» (bijvoorbeeld de ETA) kunnen worden behandeld door een onderzoeksrechter van Bergen (in het Frans)?

De heer Delmulle antwoordt dat het dossier in die gevallen zal worden «gefederaliseerd». Als men, in het aangehaalde voorbeeld, een inzake ETA-terrorisme gespecialiseerde onderzoeksrechter heeft in Bergen, zal aan de raadkamer van het arrondissement van de eerste onderzoeksrechter worden gevraagd hem daarvan te ontlasten en zal de Bergense onderzoeksrechter met het dossier kunnen worden belast; die zal zijn onderzoek in het Frans kunnen voeren.

De invoeging van de woorden «bij voorrang» zal het voor de gespecialiseerde onderzoeksrechter voorts mogelijk maken zich meer en in de eerste plaats met terrorismedossiers bezig te houden.

*
* *

Amendement nr. 9 wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Artikel 15 wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 15bis

Met haar amendement nr. 7 (DOC 51 2005/002) beoogt *mevrouw Marie Nagy (Ecolo)* de vervanging van artikel 15bis.

Elle le retire aussitôt, mais insiste pour que les journalistes bénéficient des mêmes protections que celles qui sont prévues pour les avocats et les médecins.

*
* *

L'article 15*bis* est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art.16

L'amendement n°10 (DOC 51 2055/003) est déposé par le gouvernement. Il vise à compléter l'article 62*bis* du Code d'instruction criminelle en projet par un alinéa rédigé comme suit: «en cas d'empêchement légal, ils peuvent être remplacés par les juges d'instruction du tribunal de première instance dont ils font partie»

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, explique que cette disposition est le pendant de celle prévue pour le doyen des juges d'instruction, mais elle concerne les autres juges d'instruction spécialisés en matière de terrorisme.

*
* *

L'article 16 est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art. 17-21

Ces articles ne suscitent aucun commentaire

L'article 17 est adopté par 10 voix et 3 abstentions.

L'article 18 est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Les articles 19 et 20 sont adoptés par 12 voix et une abstention.

L'article 21 est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art.22

L'amendement n°11 est présenté par le gouvernement (DOC 51 2055/003).

Ze trekt het aanstonds in, maar vraagt met aandrang dat voor de journalisten dezelfde bescherming geldt als voor de advocaten en de artsen.

*
* *

Artikel 15*bis* wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 16

De regering dient amendement nr. 10 (DOC 51 2055/003) in, dat ertoe strekt het ontworpen artikel 62*bis* van het Wetboek van strafvordering aan te vullen met het volgende lid: «In geval van wettelijke verhindering kunnen zij worden vervangen door de onderzoeksrechters van de rechtbank van eerste aanleg waartoe zij behoren.».

De minister van Justitie verklaart dat die bepaling de tegenhanger is van die waarin is voorzien voor de deken van de onderzoeksrechters, maar ze betreft de andere inzake terrorisme gespecialiseerde onderzoeksrechters.

*
* *

Artikel 16 wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 17 tot 21

Over die artikelen worden geen opmerkingen gemaakt.

Artikel 17 wordt aangenomen met 10 stemmen en 3 onthoudingen.

Artikel 18 wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

De artikelen 19 en 20 worden aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

Artikel 21 wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 22

Amendement nr. 11 (DOC 51 2055/003) wordt ingediend door *de regering*.

Mme Laurette Onkelinx, ministre de la Justice, explique qu'il s'agit d'une amélioration de texte proposée par le juge d'instruction Daniel Fransen lors de son audition en commission de la Justice

L'amendement n°20 (DOC 51 2055/003) est déposé par *M. Massin et consorts*. Il vise à allonger le délai de 15 jours prévus dans cet article à 30 jours, afin de permettre à la chambre des mises en accusation d'accomplir au mieux sa mission de contrôle.

M. Éric Massin (PS) présente l'amendement n° 21 (DOC 51 2055/002). Il est souhaitable de préciser que le président de la chambre des mises en accusation qui devra décider de l'application de méthodes particulières de recherche, devra posséder une certaine spécialisation dans le domaine de la grande criminalité et du crime organisé. Il serait préférable de le préciser dans la loi.

M. Olivier Maingain (MR) ne partage pas cet avis. Il estime qu'un magistrat qui croit être insuffisamment préparé pour traiter ce genre de dossier aura le professionnalisme de se faire remplacer. Il n'est pas nécessaire de le préciser dans la loi. Aucune sanction n'est d'ailleurs prévue en cas de néconnaissance de l'exigence. Et qui mettra en doute les aptitudes du président? De quelle manière devra-t-il a les aptitudes requises?

Le président, *M. Fons Borginon (VLD)* partage le point de vue de M. Maingain. L'ajout proposé est superflu.

M. Melchior Wathelet (cdH) demande si la chambre des mises en accusation vérifiera également si les principes de subsidiarité et de proportionnalité ont été respectés dans le choix des méthodes particulières de recherche. L'intervenant demande également si le fonctionnaire de police qui exécute la mission peut être entendu par la chambre des mises en accusation.

La ministre fait observer que la motivation de la décision d'utiliser une certaine méthode de recherche ne fait pas partie intégrante du dossier confidentiel mais figure également toujours dans le dossier judiciaire.

M. Delmulle précise la portée de la procédure prévue par l'article 235ter.

La chambre des mises en accusations entendra d'abord, séparément et en l'absence des parties, le procureur général ou le procureur fédéral s'il s'agit d'une enquête fédérale (article 235ter, § 2, alinéa 2). Elle entend aussi obligatoirement les parties.

De minister van Justitie geeft aan dat het gaat om een door onderzoeksrechter Daniel Fransen tijdens de hoorzitting in de commissie voor de Justitie voorgestelde verbetering van de tekst.

Met zijn amendement nr. 20 (DOC 51 2055/003) beoogt *de heer Eric Massin (PS)* c.s. de in dat artikel bedoelde termijn van 15 dagen te verlengen tot 30 dagen, teneinde de kamer van inbeschuldigingstelling de mogelijkheid te bieden haar controletaak zo goed mogelijk te vervullen.

De heer Eric Massin (PS) dient amendement nr. 21 in. (DOC 51 2055/002). Het is wenselijk dat de voorzitter van de kamer van inbeschuldigingstelling die over het gebruik van bijzondere opsporingsmethodes moet oordelen, over een zekere expertise met betrekking tot zware en georganiseerde criminaliteit beschikt. Die voorwaarde wordt best in de tekst opgenomen.

De heer Olivier Maingain (MR) is het daar niet mee eens. Hij meent dat een magistraat die zichzelf onvoldoende deskundig acht om over dergelijke dossiers te oordelen, wel professioneel genoeg zal zijn om zich te laten vervangen. Dat hoeft niet in de tekst vermeld te worden. Er is ten andere geen sanctie als die vereiste niet is vervuld. En wie gaat de deskundigheid van de voorzitter in twijfel trekken? Op welke manier zal hij zijn deskundigheid bewijzen?

De heer Fons Borginon (VLD), voorzitter, kan de zienswijze van de heer Maingain bijtreden. De voorgestelde aanvulling is niet nuttig.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt of de kamer van inbeschuldigingstelling ook nagaat of de principes van subsidiariteit en proportionaliteit gerespecteerd werden bij de keuze van de bijzondere opsporingsmethode. De spreker wil tevens weten of de politieambtenaar die de opdracht uitvoerde door de kamer van inbeschuldigingstelling gehoord kan worden.

De minister merkt op dat de motivatie voor het gebruik van een bepaalde opsporingsmethode niet uitsluitend deel uitmaakt van het vertrouwelijk dossier maar ook steeds te vinden is in het gerechtelijk dossier.

De heer Delmulle verduidelijkt de procedure die in artikel 235ter vastgelegd wordt.

De kamer van inbeschuldigingstelling zal allereerst, afzonderlijk en buiten aanwezigheid van de partijen, de procureur-generaal horen of de federale procureur ingeval het een federaal onderzoek betreft. (artikel 235ter, § 2, tweede lid). Zij hoort ook verplicht de partijen.

Par ailleurs, elle peut également entendre le juge d'instruction ou l'officier responsable des MPR. Si la chambre de mises en accusation souhaite également entendre l'officier de police chargé de l'exécution de l'observation ou de l'infiltration ou le civil, elle doit adresser une demande au juge d'instruction (art. 235ter, § 2, alinéa 5). Le juge d'instruction entendra la personne concernée, en présence éventuellement de certains ou de tous les membres de la chambre des mises en accusation. La loi sur l'anonymat des témoins sera d'application en l'espèce. Cela n'est toutefois pas fréquent. L'orateur rappelle que le nom de ce fonctionnaire de police ou du civil n'apparaît pas dans le dossier judiciaire.

M. Olivier Maingain (MR) veut s'assurer que les dispositions à l'examen tiennent suffisamment compte des critiques de la Cour d'arbitrage et plus spécifiquement que le contrôle de la légalité et le caractère contradictoire soient garantis.

La Cour d'arbitrage a clairement indiqué que le principe de l'égalité des armes entre l'accusation et la défense, ainsi que le caractère contradictoire du procès, y compris en ce qui concerne la procédure, constituent des aspects fondamentaux du droit à un procès équitable. Le droit à un procès pénal contradictoire implique, pour l'accusation comme pour la défense, la faculté de prendre connaissance des observations ou éléments de preuve produits par l'autre partie, ainsi que de les discuter. Il en découle également l'obligation pour l'autorité de poursuite de communiquer en principe à la défense tous les éléments de preuve.

Le ministre estime-t-il que la procédure prévue à l'article 22 offre une réponse suffisante à cette critique? Les moyens examinés par la chambre des mises en accusation ne peuvent en effet plus être invoqués devant le juge du fond, sauf s'ils ont un rapport avec l'appréciation de la preuve ou ont trait à l'ordre public. M. Maingain estime que cela est trop. Un élément de la procédure proposée est que la chambre des mises en accusation peut, après avoir lu l'entièreté du dossier, retirer des pièces du dossier. Il estime toutefois que la défense, qui n'est pas présente lors de cette procédure, conserve la possibilité d'invoquer tous les moyens relatifs à la légalité du recours à une méthode particulière de recherche devant le juge du fond.

Le point de vue de l'intervenant se fonde sur la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'Homme et plus particulièrement sur l'arrêt *Jasper c/Royaume-Uni* (16 février 2000).

Daarnaast kan zij ook de onderzoeksrechter of de officier die verantwoordelijk is voor de BOM horen. Indien de kamer van inbeschuldigingstelling ook de met de uitvoering van de observatie of infiltratie belaste politieambtenaar wenst te horen, dan moet ze dit verzoek aan de onderzoeksrechter richten (art. 235ter, § 2, vijfde lid). De onderzoeksrechter zal de betrokkene dan horen, eventueel in aanwezigheid van sommige of van alle leden van de kamer van inbeschuldigingstelling. De wet op de anonieme getuigen is hier van toepassing. Dit komt echter niet vaak voor. De spreker herinnert er nogmaals aan dat de naam van deze politieambtenaren niet in het gerechtelijk dossier voorkomt.

De heer Olivier Maingain (MR) wenst zich ervan te verzekeren dat de voorgelegde bepalingen wel voldoende rekening houden met de kritiek van het Arbitragehof en dat meer bepaald zowel de toetsing van de wettigheid als het contradictoir karakter gewaarborgd zijn.

Het Arbitragehof heeft duidelijk gesteld dat het beginsel van de wapengelijkheid tussen de vervolgende partij en de verdediging, alsook het contradictoir karakter van het proces, met inbegrip van de procedure, fundamentele elementen zijn van het recht op een eerlijk proces. Het recht op een strafproces op tegenspraak houdt in dat zowel de vervolgende partij als de verdediging de mogelijkheid moeten hebben kennis te nemen van en te antwoorden op de opmerkingen en bewijselementen van de andere partij. Hieruit vloeit eveneens de verplichting voor de vervolgende partij voort om in beginsel alle bewijselementen aan de verdediging mede te delen.

Is de minister van oordeel dat de in artikel 22 vastgelegde procedure een voldoende antwoord biedt op deze kritiek? De middelen die door de kamer van inbeschuldigingstelling werden onderzocht kunnen immers niet meer worden opgeworpen voor de feitenrechter, behoudens indien zij verband houden met de bewijswaardering of de openbare orde aanbelangen. De heer Maingain vindt dit te ver gaan. Een element in de voorgestelde procedure is dat de kamer van inbeschuldigingstelling op basis van een lectuur van het volledige dossier stukken uit het dossier kan laten verwijderen. Hij meent evenwel dat de verdediging, die niet bij deze procedure aanwezig is, de mogelijkheid behoudt om alle middelen met betrekking tot de wettigheid van het gebruik van een bijzondere opsporingsmethode, voor de bodemrechter op te werpen.

De spreker vindt hiervoor steun in de rechtspraak van het Europees Hof voor de rechten van de Mens en meer bepaald in het arrest *Jasper t/ Verenigd Koninkrijk* (16 februari 2000).

La ministre répond qu'aucun débat contradictoire n'a lieu au sein de la chambre des mises en accusation. Les parties sont convoquées, mais elles sont entendues séparément, afin de préserver le secret du dossier confidentiel.

M. Delmulle ajoute que la divulgation de ces données confidentielles constitue une violation du secret professionnel. Le ministère public devrait donc se montrer particulièrement prudent et réservé sur ce point dans les débats avec la défense.

Il précise que ce projet tient bien compte de la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme et notamment de l'affaire *Edwards et Lewis c/ le Royaume-Uni* (22 juillet 2003) et de l'affaire *Jaspers c/ le Royaume-Uni* (16 février 2000). *M. Delmulle* commente ensuite la procédure devant la chambre des mises en accusation, telle qu'elle est décrite dans l'exposé des motifs.

Il précise que l'arrêt de la chambre des mises en accusation n'est pas définitif et que la défense a toujours la possibilité de contester la légalité du recours aux méthodes particulières de recherches. La grande différence est que la chambre du conseil qui devra ensuite connaître du dossier en vue du règlement de la procédure ne disposera pas du dossier confidentiel, mais que le dossier judiciaire contiendra désormais un arrêt de la chambre des mises en accusation relatif au contrôle préalable exercé par cette instance.

Qu'advient-il toutefois si l'illégalité n'apparaît qu'au moment où l'affaire est traitée par le juge du fond?

L'intervenant renvoie tout d'abord à l'exemple déjà cité dans l'exposé des motifs. Lors de l'examen de son affaire par le juge du fond, le prévenu a souhaité invoquer les déclarations d'un témoin qui aurait assisté à un pseudo-achat. Sur la base des déclarations de ce témoin, on aurait pu démontrer qu'il était question de provocation. Le nom de ce témoin n'apparaissait nulle part dans le dossier. La chambre des mises en accusation n'avait pas examiné cet élément. Il s'agissait donc d'un élément nouveau.

Dans un tel cas, le tribunal peut décider de transmettre le dossier au ministère public, afin de porter à nouveau l'affaire devant la chambre des mises en accusation.

De minister antwoordt dat de kamer van inbeschuldigingstelling geen tegensprekelijk debat houdt. Ze roept de partijen op maar hoort ze elk afzonderlijk. Zoniet zou het onmogelijk zijn om het geheim van het vertrouwelijk dossier te verzekeren.

De heer Delmulle voegt hieraan toe dat het in de openbaarheid brengen van deze confidentiële gegevens een schending van het beroepsgeheim zou inhouden. Het openbaar ministerie zou zich in een debat met de verdediging dan ook steeds heel voorzichtig en terughoudend moeten gedragen met betrekking tot deze gegevens.

Hij vervolgt dat het ontwerp wel degelijk rekening houdt met de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens, onder meer in de zaak *Edwards en Lewis t/ Verenigd Koninkrijk* (22 juli 2003) en de zaak *Jaspers tegen Verenigd Koninkrijk* (16 februari 2000). *De heer Delmulle* legt vervolgens de procedure voor de kamer van inbeschuldigingstelling uit zoals omschreven in de memorie van toelichting.

Hij stelt dat het arrest van de kamer van inbeschuldigingstelling niet definitief is en dat de verdediging steeds het recht heeft de wettigheid van de aanwending van de BOM in vraag te stellen. Het grote verschil is echter dat de raadkamer die vervolgens kennis moet nemen van het dossier met het oog op de regeling van de rechtspleging weliswaar niet beschikt over het vertrouwelijk dossier maar dat het gerechtelijk dossier voortaan echter wel een arrest van de kamer van inbeschuldigingstelling met betrekking tot de door deze instantie uitgevoerde voorafgaande controle zal bevatten.

Wat echter indien de onwettigheid pas voor het eerst bij de behandeling van de zaak voor de rechter ten gronde opduikt?

De spreker verwijst allereerst naar het voorbeeld dat reeds in de memorie van toelichting wordt aangehaald. Bij de behandeling van zijn zaak voor de bodemrechter, wenste de beklaagde zich te beroepen op de verklaringen van een getuige die aanwezig zou geweest zijn bij een pseudo-koop. Op basis van diens verklaringen zou kunnen aangetoond worden dat er sprake was van provocatie. De naam van die getuige kwam nergens voor in het dossier, de kamer van inbeschuldigingstelling had dat element niet onderzocht, het was dus nieuw.

In dergelijk geval kan de rechtbank beslissen het dossier aan het openbaar ministerie over te zenden teneinde de zaak bij de kamer van inbeschuldigingstelling opnieuw aan te brengen.

L'intervenant conclut en disant que sur la base d'éléments nouveaux et concrets, le tribunal peut charger, soit d'office, soit sur réquisition du ministère public, soit à la demande du prévenu, de la partie civile ou de leurs avocats, la chambre des mises en accusation d'exercer à nouveau son contrôle. Il convient d'entendre par «éléments concrets» les éléments qui ne sont pas dénués de toute crédibilité, qui ne sont pas vagues ou généraux mais qui sont bien définis, clairs et déterminés. La thèse de la défense doit en d'autres termes être plausible. La procédure de l'article 235^{ter} est d'application. (voir aussi l'exposé des motifs, p. 43)

M. Olivier Maingain (MR) estime que ce commentaire est intéressant, mais il maintient que ces dispositions limitent exagérément le contrôle de la légalité de l'application des méthodes particulières de recherche par les juridictions de jugement. Cette question doit aussi pouvoir faire l'objet d'un débat juridique complet devant la juridiction de jugement.

M. Melchior Wathelet (cdH) demande à la ministre de donner une liste des documents qui doivent figurer dans le dossier confidentiel.

M. Delmulle, communique que, dans le dossier confidentiel, et uniquement dans celui-ci, seront conservées les pièces suivantes (liste limitative):

- l'autorisation d'observation du procureur du Roi ou du juge d'instruction (article 47^{septies}, § 2, alinéa 1^{er}, du Code d'instruction criminelle). L'autorisation du juge d'instruction est donc également exclusivement conservée dans le dossier confidentiel auprès du procureur du Roi;

- les décisions de modification, d'extension ou de prolongation de l'autorisation du procureur du Roi ou du juge d'instruction (article 47^{septies}, § 2, alinéa 1^{er}, du Code d'instruction criminelle);

- la décision du procureur du Roi quant aux infractions qui peuvent être commises par les services de police dans le cadre de l'observation (article 47^{sexies}, § 4, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle.). C'est également le cas de la décision du procureur du Roi lorsque c'est le juge d'instruction qui a accordé l'autorisation d'observation (article 47^{sexies}, § 7, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle.);

- la décision du procureur du Roi par laquelle il est chargé de l'exécution des autorisations d'observation du juge d'instruction ou de la décision de celui-ci de modification, d'extension ou de prolongation de l'autori-

De spreker besluit dat de rechtbank, op basis van nieuwe en concrete gegevens, hetzij ambtshalve, hetzij op vordering van het openbaar ministerie, hetzij op verzoek van de beklaagde, de burgerlijke partij of hun advocaten, de kamer van inbeschuldigingstelling kan gelasten de controle opnieuw uit te voeren. Onder «concrete gegevens» wordt verstaan, gegevens die niet van enige geloofwaardigheid zijn ontbloot, niet vaag of algemeen zijn, maar welomschreven, duidelijk en bepaald zijn. De verdediging dient haar thesissen met andere woorden aannemelijk te maken. De procedure van artikel 235 *ter* is van toepassing. (zie ook memorie van toelichting, blz. 43)

De heer Olivier Maingain (MR) vindt deze toelichting verhelderend maar blijft erbij dat de controle over de wettigheid van de toepassing van de bijzondere opsporingsmethode door de vonnisgerechten door deze bepalingen te zeer beperkt wordt. Het juridisch debat hierover moet ook voor het vonnisgerecht ten volle kunnen worden gevoerd.

De heer Melchior Wathelet (cdH) vraagt aan de minister om een lijst te geven van de documenten die in het vertrouwelijk dossier moeten opgenomen worden.

De heer Delmulle deelt mee dat in het vertrouwelijk dossier, en enkel daar, volgende stukken zullen bewaard worden (limitatieve lijst):

- de machtiging tot observatie van de procureur des Konings of de onderzoeksrechter (artikel 47^{septies}, § 2, eerste lid Sv). Ook de machtiging van de onderzoeksrechter wordt dus uitsluitend in het vertrouwelijk dossier bij de procureur des Konings bewaard;

- de beslissingen tot aanvulling, wijziging en verlenging van de machtiging van de procureur des Konings of de onderzoeksrechter (artikel 47^{septies}, § 2, eerste lid Sv.);

- de beslissing van de procureur des Konings welke strafbare feiten de politiediensten in het kader van de observatie kunnen plegen (artikel 47^{sexies}, § 4, tweede lid Sv.). Dit geldt ook voor de beslissing van de procureur des Konings ingeval de onderzoeksrechter de machtiging tot observatie verleende (artikel 47^{sexies}, § 7, tweede lid Sv.);

- de beslissing van de procureur des Konings, waarbij hij instaat voor de tenuitvoerlegging van de machtiging tot observatie van de onderzoeksrechter, of van diens beslissing tot aanvulling, wijziging of verlenging

sation (bien sûr uniquement dans le cas où l'exécution n'est pas mentionnée dans l'autorisation du juge d'instruction) (article 47*sexies*, § 7, alinéa 1^{er} du Code d'instruction criminelle);

– les rapports confidentiels sur chaque phase de l'exécution des observations (article 47*septies*, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, du Code d'instruction criminelle) et dans lesquels figurent en outre, et à titre exclusif, les éléments susceptibles de compromettre les moyens techniques et les techniques d'enquête policière utilisés ou la garantie de la sécurité et de l'anonymat de l'indicateur et des fonctionnaires de police chargés de l'exécution de l'observation (article 47*septies*, § 2, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle.).

La même procédure vaut, *mutatis mutandis*, pour le dossier confidentiel relatif à l'infiltration (article 47*nonies*).

(Voir: Henri Berkmoes et Johan Delmulle in «Les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête», p. 158).

*
* *

L'amendement n° 11 du gouvernement est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'amendement n° 21 de M. Massin et consorts est rejeté par 9 voix et 5 abstentions.

L'amendement n° 20 de M. Massin et consorts est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article, ainsi modifié, est adopté par 9 voix et 4 abstentions.

Art. 23

Cet article insère un nouvel article 235*quater* dans le Code judiciaire.

Le gouvernement présente un amendement n°12 (DOC 51 2055/002) . Comme cela a été demandé au cours des auditions, il est effectivement souhaitable de permettre au juge d'instruction de solliciter également un contrôle provisoire de la chambre des mises en accusation pour les méthodes particulières de recherche.

L'amendement n° 22 (DOC 51 2055/002) de M. Massin et consorts concerne la communication à la chambre des mises en accusation des décisions d'effectuer une observation ou une infiltration.

van de machtiging (uiteraard enkel indien de tenuitvoerlegging niet op de machtiging van de onderzoeksrechter zelf werd vermeld) (artikel 47*sexies*, § 7, eerste lid Sv.);

– de vertrouwelijke verslagen over elke fase in de uitvoering van de observaties (artikel 47*septies*, § 1, eerste lid Sv.), en waarin tevens, en uitsluitend, de elementen worden opgenomen die de afscherming van de gebruikte technische hulpmiddelen en politionele onderzoekstechnieken of de vrijwaring van de veiligheid en de afscherming van de identiteit van de informant en de politieambtenaren, belast met de uitvoering van de observatie, in het gedrang kunnen brengen (artikel 47*septies*, § 2, tweede lid Sv.).

Hetzelfde geldt *mutatis mutandis* voor het vertrouwelijk dossier inzake de infiltratie (artikel 47*nonies*).

(Zie: Henri Berkmoes en Johan Delmulle in Recht op zijn scherpst, «De bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden», blz 63)

*
* *

Amendement nr. 11 van de regering wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Amendement nr. 21 van de heer Massin cs. wordt verworpen met 9 stemmen en 5 onthoudingen.

Amendement nr. 20 van de heer Massin cs. wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Het aldus gewijzigde artikel wordt aangenomen met 9 stemmen en 4 onthoudingen.

Art. 23

Dit artikel voegt een nieuw artikel 235*quater* in het Gerechtelijk Wetboek in.

De regering dient amendement nr. 12 (DOC 51 2055/002) in. Zoals gevraagd tijdens de hoorzittingen is het inderdaad wenselijk dat de onderzoeksrechter eveneens de mogelijkheid zou hebben om de kamer van inbeschuldigingstelling te verzoeken een voorlopige controle te doen van de bijzondere opsporingsmethoden.

Amendement nr. 22 (DOC 51 2055/002) van de heer Massin cs. betreft de mededeling aan de kamer van inbeschuldigingstelling van de beslissingen om een observatie of een infiltratie uit te voeren.

Cet ajout a également été suggéré au cours des auditions.

*
* *

Les amendements n^{os} 12 et 22 sont successivement adoptés par 11 voix et 2 abstentions.

L'article, ainsi modifié, est adopté par 10 voix et 3 abstentions.

Art. 24

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté par 10 voix et 3 abstentions.

Art. 25

Cet article traite de la désignation du juge d'instruction spécialisé dans les affaires de terrorisme.

Le gouvernement a présenté deux amendements (n^{os} 13 et 14) en réaction à des suggestions émises au cours des auditions. Le premier concerne le remplacement d'un juge d'instruction qui est empêché. Le second concerne une correction de texte. (DOC 51 2055/002)

*
* *

L'amendement n^o 8 de Mme Marie Nagy (DOC 51 2055/002) est retiré.

L'article ainsi modifié est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art. 26

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

Art. 27 (nouveau)

Le gouvernement présente un amendement n^o 15 qui tend à ajouter une disposition réglant l'entrée en vigueur (DOC 51 2055/002).

L'amendement est remplacé par l'amendement n^o 27 (DOC 51 2055/003) qui prévoit une entrée en vigueur

Deze toevoeging werd eveneens gesuggereerd tijdens de hoorzittingen.

*
* *

De amendementen nrs. 12 en 22 worden achtereenvolgens aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Het aldus gewijzigde artikel wordt aangenomen met 10 stemmen en 3 onthoudingen.

Art. 24

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt aangenomen met 10 stemmen en 3 onthoudingen.

Art. 25

Dit artikel handelt over de aanwijzing van de onderzoeksrechter gespecialiseerd in terrorismezaken.

De regering heeft twee amendementen ingediend (nrs. 13 en 14) die ingaan op suggesties die gedaan werden tijdens de hoorzittingen. Het eerste gaat over de vervanging van een onderzoeksrechter die verhinderd is. Het tweede amendement betreft een tekstverbetering. (DOC 51 2055/002)

*
* *

Amendement nr 8 van mevrouw Marie Nagy (DOC 51 2055/002) wordt ingetrokken.

Het aldus gewijzigde artikel wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 26

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt aangenomen met 11 stemmen en 2 onthoudingen.

Art. 27 (nieuw)

De regering dient amendement nr 15 in dat een bepaling toevoegt waarin de inwerkingtreding geregeld wordt (DOC 51 2055/002).

Het amendement wordt vervangen door amendement nr. 27 (DOC 51 2055/003) dat in een gespreide inwer-

fractionnée.

L'amendement n° 27 est adopté par 12 voix et une abstention.

*
* *

IV. — RÉUNION EN APPLICATION DE L'ARTICLE 82, ALINÉA 3, DU RÈGLEMENT

Après le vote des articles, le service juridique a transmis une note contenant des observations d'ordre légistique. La commission décide de considérer ces observations comme des corrections techniques au sens de l'article 82, alinéa 3, du Règlement.

Cependant, la commission ne souscrit pas aux propositions de modification de mots ou de phrases qui sont également utilisés dans la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête.

Elle décide également de ne pas suivre la suggestion de compléter, dans l'article 16 proposé, l'énumération «*indépendamment du lieu de l'infraction, du lieu de résidence de l'auteur présumé ou du lieu où celui-ci aura été trouvé*» par les critères de compétence applicables aux personnes morales (cf. article 62bis, alinéa 1^{er} du Code d'instruction criminelle). *Le représentant de la ministre* explique que cet ajout n'est pas pertinent pour le juge d'instruction spécialisé dans le terrorisme.

Afin de tenir compte de certaines observations, *Mme Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice*, présente de nouveaux amendements (n°s 28 et 29, DOC 51 2055/004).

M. Tony Van Parys (CD&V) déplore que l'on recoure à de tels procédés. Ceux-ci sont une conséquence directe de la hâte avec laquelle il faut adopter ce projet de loi au parlement. Compte tenu, cependant, de l'importance de ce projet dans la lutte contre le terrorisme, il ne s'oppose pas aux amendements.

M. Melchior Wathelet (cdH) et Bart Laeremans (Vlaams Belang) souscrivent à ce point de vue.

La discussion est rouverte pour les articles concernés.

Art. 2

L'amendement n° 28 *du gouvernement* tend à rem-

kingtreding voorziet.

Amendement nr. 27 wordt aangenomen met 12 stemmen en 1 onthouding.

*
* *

IV. — VERGADERING MET TOEPASSING VAN ARTIKEL 82, DERDE LID, VAN HET REGLEMENT

Na de stemming over de artikelen heeft de juridische dienst een nota overgezonden met opmerkingen van legistieke aard. De commissie beslist om deze opmerkingen te beschouwen als technische verbeteringen in de zin van artikel 82, derde lid, van het Reglement.

De commissie stemt evenwel niet in met de voorstellen tot wijziging van woorden of zinnen die eveneens gebruikt worden in de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden.

Tevens beslist zij om niet in te gaan op de suggestie om in het voorgestelde artikel 16 de opsomming «*on-geacht de plaats van het misdrijf, de plaats waar de verdachte verblijft of van de plaats waar deze kunnen worden gevonden*» uit te breiden tot de bevoegdheids-criteria die op rechtspersonen van toepassing zijn (cf. artikel 62bis, eerste lid van het Wetboek van strafvordering). *De vertegenwoordiger van de minister* verduidelijkt dat deze toevoeging voor de in terrorisme gespecialiseerde onderzoeksrechter niet relevant is.

Teneinde aan sommige van de opmerkingen tegemoet te komen, dient *mevrouw Onkelinx, vice-eerste minister en minister van Justitie* nieuwe amendementen in (nrs. 28 en 29, DOC 51 2055/004).

De heer Tony Van Parys (CD&V) betreurt dat aldus gehandeld wordt. Deze werkwijze is een rechtstreeks gevolg van de haast waarmee dit wetsontwerp in het Parlement moet aangenomen worden. Gelet evenwel op de belangrijkheid ervan in de strijd tegen het terrorisme verzet hij zich niet tegen de amendementen.

De heren Melchior Wathelet (cdH) en Bart Laeremans (Vlaams Belang) sluiten zich hierbij aan.

Voor de betrokken artikelen wordt de bespreking heropend.

Art. 2

Amendement nr. 28 van *de regering* strekt tot de ver-

placer l'article 30 du Code de procédure pénale proposé (DOC 51 2055/004).

En Commission de la Justice, le libellé de cet article a été revu (amendement n°24 du gouvernement) pour mieux traduire les intentions du législateur et éviter des interpellations divergentes tout en se confrontant à la jurisprudence de la Cour de cassation. L'amendement n'a cependant pas repris le 1^{er} alinéa du texte original ni le dernier alinéa qui fixe les conséquences juridiques liées à la provocation. Le texte doit donc être revu pour réparer cet oubli.

L'amendement n° 28 est adopté à l'unanimité.

L'article, ainsi modifié, est adopté par 13 voix et une abstention.

Art. 5

La loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers a été modifiée par l'arrêté royal du 24 août 2005 qui a notamment supprimé la notion «d'instrument financier connexe» définie à l'article 2, 2° de la dite loi.

L'amendement n° 29 supprime ce renvoi dans l'article proposé. (DOC 51 2055/004)

La commission accepte cette modification comme une correction technique. Le gouvernement retire dès lors l'amendement n° 29.

*
* *

L'ensemble du projet de loi, tel qu'il a été amendé et corrigé, est adopté par 11 voix et 3 abstentions.

Le rapporteur,

Jean-Pierre
MALMENDIER

Le président,

Alfons
BORGINON

vinging van het voorgestelde artikel 30 van het Wetboek van strafvordering.(DOC 51 2055/004)

In de commissie voor de Justitie werd het opschrift van dit artikel herzien (amendement nr. 24 van de regering) om beter de bedoelingen van de wetgever weer te geven en uiteenlopende interpretaties te vermijden, waarbij men zich toch schikt naar de rechtspraak van het Hof van Cassatie. Het amendement 24 heeft echter niet het eerste lid van de oorspronkelijke tekst hernoemen en evenmin het laatste lid, dat de juridische gevolgen vastlegt die verbonden zijn aan de uitlokking. Deze tekst moet dus worden herzien om deze vergetelheid te herstellen.

Amendement nr. 28 wordt eenparig aangenomen.

Het aldus geamendeerde artikel wordt aangenomen met 13 stemmen en 1 onthouding.

Art. 5

De wet van 2 augustus 2005 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten werd gewijzigd door het koninklijk besluit van 24 augustus 2005 dat met name het begrip «aanverwant financieel instrument», zoals gedefinieerd in artikel 2,2° van voornoemde wet, heeft opgeheven.

Amendement nr. 29 laat deze verwijzing in het voorgestelde artikel weg. (DOC 51 2055/004)

De commissie aanvaardt deze wijziging als een technische verbetering. De regering trekt hierop amendement nr. 29.

*
* *

Het aldus geamendeerde en verbeterde wetsontwerp wordt aangenomen met 11 stemmen en 3 onthouding.

De rapporteur,

Jean-Pierre
MALMENDIER

De voorzitter,

Alfons
BORGINON

ANNEXE

LETTRE DU CONSEIL SUPÉRIEUR DE LA JUSTICE

Monsieur Herman DE CROO
Président de la Chambre des représentants
Palais de la Nation
Place de la Nation 2
1008 BRUXELLES

N/réf.: caer-II-65-147

Bruxelles, le 6 décembre 2005

Monsieur le Président,

La Commission d'avis et d'enquête réunie a examiné dans l'urgence l'avant-projet de loi n° 2055/001 apportant des modifications diverses au Code d'instruction criminelle et au Code judiciaire en vue d'améliorer les modes d'investigation dans la lutte contre le terrorisme et la criminalité grave et organisée.

Alors que la Cour d'arbitrage avait rendu son arrêt le 21 décembre 2004 par lequel les dispositions annulées n'avaient d'effet que jusqu'au 31 décembre 2005, la Commission d'avis et d'enquête réunie constate que le dépôt de l'avant-projet n'est intervenu que fin octobre 2005.

Le Conseil supérieur de la Justice n'a par conséquent pu rendre un avis dans une matière qui intéresse cependant le fonctionnement de l'ordre judiciaire.

L'examen de l'avant-projet a amené la Commission d'avis et d'enquête réunie à attirer particulièrement l'attention du législateur sur certaines modifications. La Commission d'avis et d'enquête réunie, qui ne saurait émettre un avis, se voit néanmoins dans l'obligation d'émettre une série de questions à cet égard.

Deux points retiendront particulièrement notre attention: certaines modifications apportées aux dispositions relatives aux méthodes particulières de recherche (contrôle visuel discret et observations à l'aide de moyens techniques) et le contrôle par la Chambre des mises en accusation quant à la mise en œuvre de certaines de ces mesures.

BIJLAGE

BRIEF VAN DE HOGE RAAD VOOR DE JUSTITIE

De heer Herman DE CROO
Voorzitter van de Kamer van volksvertegenwoordigers
Paleis der Natie
Natieplein 2
1008 BRUSSEL

N/réf.: vaoc-II-65-147

Brussel, 6 december 2005

Mijnheer de Voorzitter,

De Verenigde advies- en onderzoekscommissie onderzocht met hoogdringendheid het voorontwerp van wet nr. 2055/001 houdende diverse wijzigingen van het Wetboek van Strafvordering en van het Gerechtelijk Wetboek met het oog op de verbetering van de onderzoeksmethoden bij de strijd tegen het terrorisme en de zware en georganiseerde criminaliteit.

Terwijl het Arbitragehof zijn arrest gevelde had op 21 december 2004 waarbij de vernietigde bepalingen slechts uitwerking hadden tot 31 december 2005, stelt de Verenigde advies- en onderzoekscommissie vast dat de indiening van het voorontwerp slechts eind oktober 2005 plaatsvond.

De Hoge Raad voor de Justitie kon bijgevolg geen advies uitbrengen in een materie die nochtans betrekking heeft op de werking van de rechterlijke orde.

Het onderzoek van het voorontwerp heeft de Verenigde advies- en onderzoekscommissie ertoe gebracht om in het bijzonder de aandacht van de wetgever te vestigen op bepaalde wijzigingen. De Verenigde advies- en onderzoekscommissie, die geen advies zou kunnen uitbrengen, ziet zich niettemin verplicht om een aantal vragen in dat opzicht te stellen.

Twee punten genieten in het bijzonder onze aandacht: bepaalde wijzigingen die werden aangebracht aan de bepalingen met betrekking tot de bijzondere onderzoeksmethoden (discrete visuele controle en waarnemingen met behulp van technische middelen) en de controle door de Kamer van inbeschuldigingstelling in verband met de uitvoering van bepaalde van die maatregelen.

Cc. Copie de la présente est adressée à Madame la Ministre de la Justice, ainsi qu'à Monsieur le Président de la Commission Justice de la Chambre vu l'urgence.

1. «Le contrôle visuel discret» et l'observation effectuée à l'aide de moyens techniques (articles 6 et 18 de l'avant-projet de loi)

La distinction opérée par l'avant-projet de loi entre le domicile et le lieu privé est-elle conforme à la définition de la sphère protégée par la vie privée telle que dégagée par la Cour européenne des droits de l'Homme?¹

L'avant-projet de loi autorise le procureur du Roi à effectuer un contrôle visuel discret dans un lieu privé autre qu'un domicile alors que le procureur du Roi ne dispose pas du même pouvoir en matière de perquisition sauf en cas de flagrant délit, cette matière étant réservée au juge d'instruction. En outre cette compétence réservée au procureur du Roi peut s'exercer à tout moment alors qu'une perquisition ordinaire par un juge d'instruction ne peut être effectuée qu'entre 5h00 et 21h00.

L'avant-projet ne se heurte-t-il dès lors pas à l'enseignement de la Cour d'arbitrage du 21.12.2004 qui avait considéré que le contrôle visuel discret et la perquisition pouvaient être comparés?

2. Contrôle par la Chambre des mises en accusation de la mise en œuvre des méthodes particulières de recherche (articles 21 et 22 de l'avant-projet)

2.1. Caractère obligatoire

L'avant-projet prévoit que le contrôle de la Chambre des mises en accusation interviendra pour tout dossier impliquant la constitution d'un dossier confidentiel. Le contrôle de la Chambre des mises en accusation interviendra donc automatiquement, ce qui risque d'alourdir la procédure et, suivant le cas, d'allonger la détention préventive s'il en est. Un parallèle avec l'article 235bis C.I.Cr. ne devrait-il pas être envisagé, à savoir que ce contrôle intervienne soit d'office, soit à la demande des parties?

²¹ H.-D. BOSLY et D. VANDERMEERSCH, *Droit de la procédure pénale*, 3^e éd., Bruges, La Charte, 2003, p. 390 et s.

Cc. Afschrift van deze wordt gericht aan Mevrouw de minister van Justitie, alsook aan de Heer Voorzitter van de Commissie Justitie van de Kamer, gelet op de hoogdringendheid.

1. «De discrete visuele controle» en de waarneming verricht met behulp van technische middelen (artikelen 6 en 18 van het voorontwerp van wet)

Is het onderscheid dat door het voorontwerp van wet wordt gemaakt tussen de woonplaats en de privéplaats in overeenstemming met de definitie van de door de privacy beschermde sfeer zoals ontwikkeld door het Europees Hof voor de rechten van de Mens?¹

Het voorontwerp van wet machtigt de procureur des Konings om een discrete visuele controle uit te voeren op een andere privéplaats dan een woonplaats terwijl de procureur des Konings niet over dezelfde bevoegdheid inzake huiszoeking beschikt, behalve in geval van heterdaad, daar deze materie aan de onderzoeksrechter is voorbehouden. Bovendien kan die bevoegdheid die aan de procureur des Konings is voorbehouden op elk ogenblik worden uitgeoefend terwijl een gewone huiszoeking door een onderzoeksrechter slechts uitgevoerd kan worden tussen 5u00 en 21u00.

Komt het voorontwerp van wet bijgevolg niet in botsing met de les van het Arbitragehof van 21.12.2004 dat van oordeel was dat de discrete visuele controle en de huiszoeking vergeleken konden worden?

2. Controle door de Kamer van inbeschuldigingstelling op de uitvoering van de bijzondere onderzoeks-methoden (artikelen 21 en 22 van het voorontwerp)

2.1. Verplicht karakter

Het voorontwerp voorziet dat de controle door de Kamer van inbeschuldigingstelling zal geschieden voor elk dossier dat de samenstelling van een vertrouwelijk dossier impliceert. De controle door de Kamer van inbeschuldigingstelling gebeurt dus automatisch, wat de procedure zwaarder dreigt te maken en, afhankelijk van het geval, de eventuele voorlopige hechtenis dreigt te verlengen. Zou een vergelijking met artikel 235bis W.Sv. niet moeten worden overwogen, namelijk dat die controle hetzij ambtshalve hetzij op verzoek van de partijen plaatsvindt?

¹ H.-D. BOSLY en D. VANDERMEERSCH, *Droit de la procédure pénale*, 3^e éd., Brugge, Die Keure, 2003, p. 390 e.v.

2.2. Contenu du dossier confidentiel

L'avant-projet de loi prévoit que les parties seront invitées à formuler leurs observations en référence à la mise en œuvre de mesures particulières dont elles n'auront, par définition, pas connaissance puisque la Chambre des mises en accusation ne pourra pas dévoiler aux parties le contenu du dossier confidentiel.

Pour rencontrer cette difficulté, la contradiction devant rester la règle et la confidentialité l'exception, ne pourrait-on pas définir positivement le critère de confidentialité du dossier tel que défini à l'article 47septies § 2 al. 2 C.I.Cr?

2.3. Sanction liée à l'irrégularité

Aucune sanction n'a été prévue à cet égard par l'avant-projet de loi. La loi ne devrait-elle pas préciser les sanctions attachées au constat d'irrégularité et ce à l'instar de l'article 235bis C.I.Cr?

2.4. Chambre des mises en accusation: dualité de fonctions

La Chambre des mises en accusation intervient, d'une part, comme juridiction d'instruction d'appel des ordonnances du juge d'instruction et de la Chambre du conseil et, d'autre part, comme juridiction du contrôle du déroulement de l'instruction. L'intervention de la Chambre des mises en accusation dans le cadre particulier du contrôle de la mise en œuvre de méthodes particulières de recherche ne risque-t-elle pas d'interférer avec son rôle de juridiction d'appel pour l'instruction? Une solution ne serait-elle pas que la loi précise que dans ce cas la Chambre des mises soit autrement composée, afin d'être en conformité avec la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'Homme?

2.5. Pourvoi en Cassation

A l'instar de la procédure visée à l'article 235bis C.I.Cr., ne conviendrait-il pas également de prévoir un pourvoi en Cassation immédiat?

Veuillez agréer, Monsieur le Président, l'expression de ma très haute considération.

Président de la Commission d'avis et d'enquête réunie,

Xavier DE RIEMAECKER,

2.2. Inhoud van het vertrouwelijk dossier

Het voorontwerp van wet voorziet dat aan de partijen wordt verzocht om hun opmerkingen te formuleren met betrekking tot de toepassing van bijzondere maatregelen waarvan zij per definitie niet op de hoogte zullen zijn aangezien de Kamer van inbeschuldigingstelling de inhoud van het vertrouwelijk dossier niet aan de partijen mag onthullen.

Zou men, om aan dat probleem tegemoet te komen, en aangezien tegenspraak de regel moet blijven en vertrouwelijkheid de uitzondering, niet het criterium van vertrouwelijkheid van het dossier zoals gedefinieerd in artikel 47septies, § 2, al. 2, W.Sv. positief kunnen definiëren?

2.3. Sanctie verbonden aan de onregelmatigheid

Er werd in dit opzicht door het voorontwerp van wet geen enkele sanctie voorzien. Zou de wet niet de sancties moeten preciseren die verbonden zijn aan de vaststelling van onregelmatigheid en dát in navolging van artikel 235bis W.Sv.?

2.4. Kamer van inbeschuldigingstelling: dualiteit van functies

De Kamer van inbeschuldigingstelling komt enerzijds tussen als onderzoeksrechtcollege voor beroep tegen de beschikkingen van de onderzoeksrechter en de Raadkamer en anderzijds als controleorgaan voor het verloop van het vooronderzoek. Dreigt de tussenkomst van de Kamer van inbeschuldigingstelling in het bijzonder kader van de controle op de toepassing van bijzondere onderzoeksmethoden niet te interfereren met haar rol van beroepsrechtcollege voor het vooronderzoek? Zou een oplossing niet zijn dat de wet preciseert dat de K.I. in dat geval anders samengesteld is, teneinde in overeenstemming te zijn met de rechtspraak van het Europees Hof voor de rechten van de Mens?

2.5. Voorziening in Cassatie

Zou het, in navolging van de procedure beoogd in artikel 235bis W.Sv., ook niet passend zijn om een onmiddellijke voorziening in Cassatie te voorzien?

Met de meeste hoogachting.

Voorzitter van de Verenigde advies- en onderzoekscommissie,

Xavier DE RIEMAECKER,

ANNEXE

AUDITIONS DU 23 NOVEMBRE 2005

Audition de M. Frank Schins, procureur général, M. Johan Delmulle, du parquet fédéral, M. Daniel Fransen, juge d'instruction; M. Marc Van Laere, police judiciaire, M. Eric Liévin, police fédérale, M. Christian De Valkeneer, procureur du Roi, M. Tom Bauwens, *Orde van Vlaamse Balies*, M. André Risopoulos, «Ordre des Barreaux francophones et germanophone», M. Julien Pieret, «Ligue des droits de l'homme», M. le professeur Lode Van Outrive, «*Liga voor Mensenrechten*».

I.— EXPOSÉS

A. Exposé de M. Frank Schins, procureur général

1. Le collège des procureurs généraux peut souscrire à ce projet, qui a d'ailleurs été élaboré au sein d'un groupe de travail auquel ont participé activement, entre autres, le magistrat fédéral J. Delmulle, le premier avocat général Y. Liégeois et l'avocat général St. Guenter, ainsi que des membres de la police fédérale (DJO et DSU), projet qui a également été évalué au cours du séminaire organisé par le Conseil supérieur de la Justice à Durbuy les 27 et 28 mai 2005 au bénéfice des magistrats spécialisés en MPR (Méthodes particulières de recherche).

Il convient de souligner le caractère urgent de la modification de loi proposée, eu égard au délai que la Cour d'arbitrage a accordé au législateur dans l'arrêt n° 202/2004 du 21 décembre 2004, à savoir le 31 décembre 2005.

Il est particulièrement appréciable que des membres spécialisés du ministère public et de la police fédérale aient été associés à la rédaction de ce projet, et que celui-ci, outre les adaptations nécessaires par suite de l'annulation partielle par la Cour d'arbitrage et quelques corrections techniques, crée également de nouvelles possibilités ressenties comme nécessaires par les personnes du terrain sur la base de leur expérience.

2. Le projet de loi à l'examen réalise un juste équilibre entre les instruments qui sont strictement nécessaires dans la lutte contre le terrorisme et le grand banditisme, d'une part, et les droits de la défense et la protection de la vie privée, d'autre part. Il établit tout autant un équilibre entre les compétences du ministère

BIJLAGE

HOORZITTINGEN VAN 23 NOVEMBER 2005

Hoorzitting met de heer Frank Schins, procureur-generaal, de heer Johan Delmulle, federaal parket, de heer Daniel Fransen, onderzoeksrechter; de heer Marc Van Laere, gerechtelijke politie, de heer Eric Liévin, federale politie, de heer Christian De Valkeneer, procureur des Konings, de heer Tom Bauwens, Orde van Vlaamse Balies, de heer André Risopoulos, «Ordre des Barreaux francophones et germanophone», de heer Julien Pieret, «Ligue des droits de l'homme», professor Lode Van Outrive, Liga voor Mensenrechten.

I. — UITEENZETTINGEN

A. Uiteenzetting van de heer Frank Schins, procureur-generaal

1. Het college van procureurs-generaal kan zich aansluiten bij dit ontwerp dat immers tot stand kwam in een werkgroep waarin onder meer federaal magistraat J. Delmulle, eerste advocaat-generaal Y. Liégeois en advocaat-generaal St. Guenter en leden van de federale politie (DJO en DSU) actief betrokken waren, en dat ook werd getoetst tijdens het door de Hoge Raad voor Justitie georganiseerd seminarie te Durbuy op 27 en 28 mei 2005 ten behoeve van de gespecialiseerde BOM-magistraten.

Het dringende karakter van de voorgestelde wetswijziging dient onderstreept gelet op de termijn die het Arbitragehof in het arrest nr. 202/2004 van 21 december 2004 aan de wetgever heeft gegund, namelijk 31 december 2005.

Het wordt bijzonder gewaardeerd dat gespecialiseerde leden van het openbaar ministerie en van de federale politie bij de redactie werden betrokken en dat het ontwerp, naast de noodzakelijke aanpassingen ingevolge de gedeeltelijke vernietiging door het Arbitragehof en enkele technische correcties, ook nieuwe mogelijkheden creëert die door de mensen in de praktijk op basis van hun ervaring als noodzakelijk werden bevonden.

2. Het voorliggend wetsontwerp houdt een juist evenwicht in tussen de instrumenten die strikt noodzakelijk zijn in de strijd tegen het terrorisme en het grootbanditisme enerzijds, en de rechten van de verdediging en de bescherming van de privacy anderzijds. Evenzeer is een duidelijke afweging gemaakt tussen de be-

public et celles du juge d'instruction, en considérant que certaines matières impliquent un tel degré d'immixtion ou d'intrusion dans la vie privée qu'elles relèvent uniquement de l'instruction et doivent même être exclues de la mini-instruction.

À cet égard, il y a lieu d'attirer l'attention sur le fait qu'il existe aussi des tendances à octroyer aux services de police ou aux services de renseignements des compétences plus étendues, qui dépasseraient manifestement le cadre des dispositions du Code d'instruction criminelle.

La conciliation des deux systèmes nécessitera un délicat exercice de réflexion: d'autres projets de loi qui accorderaient aux services de police ou aux services de renseignements des compétences qui impliqueraient le degré d'immixtion ou d'intrusion dans la vie privée susmentionné, sans répondre aux conditions strictes du Code d'instruction criminelle, telles qu'elles sont modifiées par le projet de loi à l'examen, risquent en effet de générer un ensemble incohérent de règles de droit en matière de lutte contre le terrorisme et le grand banditisme.

3. Suivent ci-après quelques brèves considérations sur certains articles.

Article 2

L'article proposé répond à la critique de la Cour d'arbitrage. La définition de la notion de «provocation» est en tout cas suffisamment large, dès lors qu'elle n'est pas limitée à l'intervention du fonctionnaire de police, mais peut aussi naître par l'intervention d'un tiers agissant à la demande de ce fonctionnaire.

Article 6

Pour le contrôle visuel discret, dont la finalité est clairement différente de celle de la perquisition, la distinction entre lieu privé et domicile est faite avec suffisamment de clarté dans l'exposé des motifs, qui renvoie aux articles existants du Code pénal et à la jurisprudence de la Cour de cassation.

Le collège marque son entière adhésion au nouvel article proposé et renvoie, si besoin est, à l'avis technique qu'il a formulé le 25 avril 2002 à propos de l'avant-projet de loi concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête, où il avait déjà relevé la distinction possible entre le domicile (réservé au juge d'instruction) et un lieu privé (qui

voegdheden van het openbaar ministerie en de onderzoeksrechter, waarbij bepaalde materies geacht worden zulke graad van inmenging of indringing in het privé-leven te hebben dat ze enkel thuis horen in het gerechtelijk onderzoek en zelfs dienen uitgesloten te worden van de mini-instructie.

In dit verband mag de aandacht erop gevestigd dat er ook tendensen bestaan die ertoe strekken politiediensten of inlichtingendiensten ruimere bevoegdheden te geven die kennelijk buiten de bepalingen van het Wetboek van strafvordering zouden vallen.

Het zal een moeilijke denkoefening worden om beide stelsels met elkaar verenigbaar te maken: andere wetsontwerpen die aan de politiediensten of inlichtingendiensten bevoegdheden zouden toekennen die een bovenvermelde graad van inmenging of indringing in het privé-leven inhouden, zonder te beantwoorden aan de stringente voorwaarden van het Wetboek van strafvordering, zoals te wijzigen bij onderhavig ontwerp, dreigen immers te leiden tot een niet coherent geheel van rechtsregels in de strijd tegen terrorisme en grootbanditisme.

3. Hierna volgen enkele korte beschouwingen met betrekking tot bepaalde artikelen.

Artikel 2

Het voorgestelde artikel beantwoordt aan de kritiek van het Arbitragehof. De definitie van provocatie is alleszins voldoende ruim, gezien deze niet beperkt is tot het optreden van de politieambtenaar, maar ook kan ontstaan door een derde, handelend in opdracht van de politieambtenaar.

Artikel 6

Voor de inijkoperatie, die duidelijk qua finaliteit blijft verschillen van de huiszoeking, wordt het onderscheid tussen private plaats en woning voldoende duidelijk gemaakt in de memorie van toelichting, met verwijzing naar bestaande artikelen van het Strafwetboek en Cassatierechtspraak.

Het college benadrukt sterk voorstander te zijn van het voorgestelde nieuwe artikel en verwijst voor zoveel als nodig naar het technisch advies dat het op 25 april 2002 formuleerde naar aanleiding van het voorontwerp van wet betreffende bepaalde opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden, waarin reeds werd gewezen op het mogelijk onderscheid tussen woning

devrait également pouvoir faire l'objet d'une ordonnance du procureur du Roi et donc aussi dans le cadre d'une enquête proactive).

Outre la compétence conférée au procureur du Roi, il est tout autant indiqué, pour des raisons de nécessités opérationnelles, que ce contrôle puisse avoir lieu la nuit. Le projet de loi le prévoit.

Article 8

Le collège souscrit pleinement à l'article proposé et notamment au fait qu'aucune modification n'est apportée à la définition existante des infractions strictement nécessaires qui peuvent être commises (article 47 *quinquies*, § 2, alinéa 2:

«Ces infractions ne peuvent être plus graves que les infractions pour lesquelles les méthodes sont mises en oeuvre et doivent être nécessairement proportionnelles à l'objectif visé»).

Il est en effet souhaitable que la restriction supplémentaire imposée pour l'indicateur telle qu'elle est prévue à l'article 47 *decies*, § 7 (voir article 13 : «et ne peuvent en aucun cas directement et gravement porter atteinte à l'intégrité physique des personnes») ne soit pas généralisée, notamment en vue de prévenir la mise en place d'une «épreuve de vérité» par le milieu criminel.

Article 13

Le collège approuve entièrement la possibilité, telle qu'elle est prévue actuellement au nouveau § 7 de l'article 47 *decies*, de laisser un indicateur commettre des faits punissables sous des conditions très strictes et pour un nombre limité d'infractions. Cette mesure est certainement nécessaire dans le cadre de la lutte contre le terrorisme, mais également dans le cadre de la lutte contre la criminalité organisée, telle qu'elle se fait sentir sur le terrain.

L'intérêt du recours aux indicateurs dans la lutte contre la criminalité grave et organisée ne peut pas être sous-estimé, puisqu'il a déjà permis d'arriver à de nombreux résultats concrets. Dans l'exposé des motifs (p. 34), quelques exemples sont donnés de groupes terroristes et d'organisations criminelles, où l'indicateur ne peut pas faire autrement que de participer à certaines infractions pour pouvoir maintenir sa position d'indicateur.

(voorbehouden voor de onderzoeksrechter) en private plaats (zou ook door de procureur des Konings moeten kunnen bevolen worden en dus ook in het kader van een proactief onderzoek).

Naast de bevoegdheid die aan de procureur des Konings wordt verleend, is het omwille van operationele noodwendigheden evenzeer aangewezen dat dit 's nacht kan gebeuren. Het wetsontwerp komt hieraan tegemoet.

Artikel 8

Het college onderschrijft volledig het voorgestelde artikel en met name het feit dat niet geraakt wordt aan de bestaande omschrijving van de strikt noodzakelijke strafbare feiten die kunnen gemachtigd worden (namelijk artikel 47 *quinquies*, § 2, tweede lid:

«Die strafbare feiten mogen niet ernstiger zijn dan die waarvoor de methoden worden aangewend en moeten noodzakelijkerwijze evenredig zijn met het nagestreefde doel»).

Het is inderdaad aangewezen dat de bijkomende beperking zoals opgelegd voor de informant bedoeld in artikel 47 *decies*, § 7, (zie artikel 13: «en mogen in geen geval rechtstreekse en ernstige schendingen van de fysieke integriteit van personen omvatten») niet veralgemeend wordt, onder meer om een «lakmoestest» door het criminele milieu te vermijden.

Artikel 13

Het college stemt volledig in met de mogelijkheid om een informant, zoals thans voorzien is in de nieuwe § 7 van artikel 47 *decies*, onder zeer strikte voorwaarden en voor een beperkt aantal misdrijven, strafbare feiten te kunnen laten plegen. Dit is zeker noodzakelijk in de strijd tegen het terrorisme, doch evenzeer in de strijd tegen de georganiseerde criminaliteit, zoals die zich op het terrein laat voelen.

Het belang en de bijdrage van de informantenwerking in de aanpak van de zware en georganiseerde criminaliteit kan niet worden onderschat en heeft reeds tot vele concrete resultaten geleid. In de memorie van toelichting (pagina 34) worden enkele voorbeelden gegeven van gevallen in terrorismegroepen én criminele organisaties waar de informant niet anders kan dan deel te nemen aan bepaalde strafbare feiten om zijn informatiepositie te kunnen handhaven.

L'extension proposée est suffisamment limitée par les conditions d'application strictes et la nette différence avec l'infiltrant civil (voyez exposé des motifs, p. 35 à 40) et avec le 'repenti', ainsi que par le contrôle spécifique de son application (voyez le dernier alinéa de l'article 14).

Articles 15, 16, 19 et 25

La pratique journalière du ministère public fait apparaître que la spécialisation des magistrats du parquet est une nécessité: tant la réglementation internationale que les réglementations nationale et régionale deviennent toujours plus complexes et plus vastes, tandis que la simplicité des structures et des procédures judiciaires appartient au passé. En outre, force est de constater qu'il faut toujours faire face à davantage de phénomènes criminels difficiles à comprendre qui, en raison notamment de leur caractère transfrontalier, exigent une approche particulière.

Des phénomènes comme le terrorisme, les trafics de drogues organisés au niveau international, les pratiques de chantage qui sont dirigées à partir de l'étranger, la prise d'otages à des fins politiques et les fameuses bandes itinérantes, etc... requièrent, non seulement dans le chef des fonctionnaires de police, mais encore plus dans celui de la magistrature, des compétences spécifiques et un haut degré de professionnalisme.

La nécessité de disposer de magistrats spécialisés ne se fait pas uniquement ressentir au niveau du ministère public: les juges et les juridictions d'instruction, ainsi que les juges du fond, sont également confrontés à ce problème.

Le collège estime dès lors qu'il y a lieu d'étudier les adaptations éventuelles à apporter à l'organisation judiciaire pour qu'elle soit mieux adaptée aux besoins de notre époque.

Cette étude, qui devrait idéalement déboucher sur une initiative législative, devra trouver une réponse à différents problèmes complexes et délicats. Il est donc exclu de procéder à des réformes radicales à court terme.

En attendant, la présence de (groupes de) personnes se livrant à des activités terroristes est une réalité qui doit être combattue aussi rapidement et aussi efficacement que possible.

Deze voorgestelde uitbreiding wordt alleszins voldoende binnen de perken gehouden door de strikte toepassingsvoorwaarden en het duidelijk verschil met de burgerinfiltrant (zie memorie van toelichting, pagina's 35 tot en met 40) en met de zogenaamde spijtoptant, alsmede door de specifieke controle over de toepassing ervan (zie het laatste lid van artikel 14).

Artikelen 15, 16, 19 en 25

De dagelijkse praktijk van het openbaar ministerie toont de noodzaak aan tot specialisatie van de parketmagistraten: zowel de internationale als de nationale en gewestelijke regelgeving wordt er alsmaar ingewikkelder en meer omvattend op, terwijl de eenvoud van structuren en rechtsplegingen tot de verleden tijd behoort. Bovendien moet vastgesteld dat steeds meer het hoofd moet worden geboden aan moeilijk te doorgronden criminele fenomenen die onder meer omwille van hun grensoverschrijdend karakter een bijzondere aanpak vergen.

Fenomenen zoals het terrorisme, internationaal georganiseerde drugtrafiekken, afpersingspraktijken die vanuit het buitenland worden gedirigeerd, het nemen van gijzelaars om politiek geïnspireerde doelstellingen te bereiken, de zogenaamde rondtrekkende dadergroeperingen, enz... vereisen niet alleen in hoofd van politieambtenaren, maar nog meer in hoofd van de magistratuur bijzondere bekwaamheden en een hoge graad van professionalisme.

Die nood aan gespecialiseerde magistraten doet zich niet alleen voelen in de schoot van het openbaar ministerie: onderzoeksrechters, onderzoeksgerechten en bodemrechters worden immers op dezelfde wijze met het probleem geconfronteerd.

Het college is daarom van oordeel dat onderzoek moet worden verricht naar de aanpassingen die desgevallend zullen moeten worden aangebracht aan de rechterlijke organisatie opdat deze beter zou beantwoorden aan de noden van deze tijd.

Dergelijke studie, die idealiter zou moeten uitmonden in een wetgevend initiatief, zal een antwoord moeten vinden voor verscheidene ingewikkelde en delicate vraagstukken, wat betekent dat ingrijpende hervormingen op korte termijn uitgesloten zijn.

Ondertussen is de aanwezigheid van personen en groepen van personen die zich met terroristische activiteiten bezig houden, een feit en moet daartegen zo snel en zo efficiënt mogelijk worden opgetreden.

La tâche n'est pas simple, notamment parce que les magistrats – à tout le moins ceux qui dirigent les enquêtes – doivent posséder des connaissances professionnelles approfondies, connaître le milieu particulier dans lequel ils interviennent et disposer d'aptitudes garantissant une intervention à la fois ferme et très prudente.

Le collège comprend dès lors que l'on veuille instaurer aussi rapidement que possible une réglementation particulière autorisant les magistrats fédéraux à faire appel à des juges d'instruction spécialisés dans la problématique délicate du terrorisme et dans la lutte contre celui-ci, en ayant recours notamment aux méthodes particulières de recherche décrites dans le projet.

Article 21

La question de l'introduction, dans le Code d'instruction criminelle, d'un système de purge définitive et obligatoire des irrégularités, omissions ou nullités au niveau des juridictions d'instruction fera sans doute l'objet d'un débat (parlementaire) ultérieur qui dépassera le cadre de l'application des méthodes particulières de recherche.

Par contre, le collège approuve totalement l'option, retenue par le projet de loi, de préciser dans le nouvel article 189^{ter} du Code d'instruction criminelle que si la défense estime qu'il y a lieu de requérir de la chambre des mises en accusation un nouveau contrôle de l'application des méthodes particulières de recherche d'observation et d'infiltration, les éléments invoqués doivent être des éléments concrets et nouveaux, qui doivent en outre être immédiatement communiqués au tribunal.

En effet, il faut éviter que la défense dissimule certains éléments à la chambre des mises en accusation pour ne les soulever que plus tard (même pas *in limine litis*) devant le juge du fond.

Articles 22 et 23

Le collège tient à souligner qu'il souscrit pleinement à ces articles. Le choix de la chambre des mises en accusation en tant qu'instance de contrôle est un choix judicieux qui se situe dans le droit fil des autres fonctions de contrôle de l'instruction que la chambre des mises en accusation exerce déjà à l'heure actuelle. Compte tenu de cette nouvelle mission de contrôle importante, il conviendra cependant de réfléchir à la nécessité d'une éventuelle extension du cadre de cette chambre, ou du moins au détachement de celle-ci de la Cour d'appel.

Dit is geen eenvoudige opgave, onder meer omdat minstens de magistraten die de onderzoeken leiden, dienen te getuigen van heel wat beroepskennis, kennis van het bijzondere milieu waarin wordt tussengekomen en van vaardigheden, die een doortastend, maar tegelijkertijd erg voorzichtig optreden moeten waarborgen.

Het college kan er dan ook begrip voor opbrengen dat zo snel als mogelijk een bijzondere regeling wordt gecreëerd die de federale magistraten toelaat beroep te doen op onderzoeksrechters, die in de delicate problematiek van het terrorisme en de aanpak daarvan, onder meer door gebruik te maken van de in het ontwerp beschreven bijzondere onderzoeksmethoden, zijn gespecialiseerd.

Artikel 21

De discussie of er in het Wetboek van strafvordering een systeem van definitieve en verplichte zuivering van de onregelmatigheden, verzuimen of nietigheden op het niveau van de onderzoeksgerechten dient te worden ingevoerd, zal wellicht het voorwerp uitmaken van een later (parlementair) debat dat ruimer is dan de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden.

Het college onderschrijft wel ten volle de in het wetsontwerp genomen optie om in het nieuwe artikel 189^{ter} van het Wetboek van strafvordering te specificeren dat, indien de verdediging meent dat er redenen zijn om een hernieuwde controle van de kamer van inbeschuldigingstelling uit te lokken op de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden observatie en infiltratie, het moet gaan om concrete en nieuw aan het licht gekomen gegevens die bovendien dadelijk aan de rechtbank dienen ter kennis te worden gebracht.

Er dient inderdaad vermeden dat de verdediging bepaalde elementen achterhoudt voor de kamer van inbeschuldigingstelling om deze pas later (en dan nog niet *in limine litis*) op te werpen voor de rechter ten gronde.

Artikelen 22 en 23

Het college houdt eraan te onderstrepen dat het volledig instemt met deze artikelen. Met de kamer van inbeschuldigingstelling werd de juiste keuze gemaakt voor de controlerende instantie, volledig in de lijn met de andere toezichtfuncties die de kamer van inbeschuldigingstelling thans reeds uitoefent over het gerechtelijk onderzoek. Wel zal gelet op deze nieuwe belangrijke controleopdracht dienen nagedacht te worden over een eventuele kaderuitbreiding, minstens een ontubbeling van deze kamer van het hof van beroep.

Il est tout aussi judicieux de limiter ledit contrôle à l'observation et à l'infiltration. En ce qui concerne le recours aux indicateurs, ce contrôle n'était pas exigé par la Cour d'arbitrage. L'obligation de passer devant la chambre des mises en accusation révélerait en effet qu'il a été fait appel à des informateurs, ce qui mettrait ceux-ci en danger et menacerait par ailleurs de torpiller les dossiers dans lesquels les informateurs jouent un rôle important. Enfin, pour ce qui est des informateurs visés à l'article 47*decies*, § 7, un contrôle spécifique et suffisant exercé par le Collège des procureurs généraux a été prévu, contrôle qui ne porte d'ailleurs pas sur l'obtention de la preuve mais bien sur l'observation de l'esprit de la loi.

4. Après l'entrée en vigueur de la nouvelle loi, le collège des procureurs généraux actualisera et rassemblera en une seule circulaire commune toutes les directives existantes relatives aux méthodes particulières de recherche.

Plusieurs circulaires sont en effet en vigueur actuellement :

- COL.6/2003 concernant la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête ;
- COL.2/2004 concernant l'obligation de présenter des rapports en exécution de l'article 90*decies* du Code d'instruction criminelle ;
- COL.3/2005 concernant les conséquences de l'arrêt de la Cour d'arbitrage du 21 décembre 2004 ;
- COL.4/2005 concernant la collaboration entre les services de police et l'administration des douanes et accises en ce qui concerne l'application des méthodes particulières de recherche ;
- les directives de chaque ressort concernant le concours de la loi du 8 avril 2002 relative à l'anonymat des témoins et de la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche (référence R.nr.9/04 dans le ressort de la Cour d'appel de Gand).

Il va de soi que, dans cette circulaire globale, on attirera tout particulièrement l'attention des magistrats et policiers sur quelques points délicats qui requièrent une application très stricte de la loi. À titre d'exemple :

- L'application des méthodes particulières de recherche dans l'enceinte des prisons ne peut se faire qu'à certaines conditions et dans le respect de la loi Dupont;
- l'application de l'article 47*decies*, § 7, du Code d'instruction criminelle, en vertu duquel le Collège veillera à ce que toutes les conditions légales soient remplies et à ce que l'on ne glisse pas vers la figure de l'infiltrant civil;

Evenzeer terecht werd de controle beperkt tot de observatie en infiltratie. Wat de informantenwerking betreft, werd dit niet geëist door het Arbitragehof. Een verplichte passage voor de kamer van inbeschuldigingstelling zou overigens aan het licht brengen dat een beroep werd gedaan op informanten, zou de informanten in gevaar brengen en dreigt het aantal dossiers met een belangrijke inbreng van informanten te kelderen. Ten slotte werd wat de informant betreft, geviseerd in artikel 47*decies*, § 7, een specifieke en voldoende controle ingebouwd door het College van Procureurs-generaal, welke controle overigens niet gaat over de bewijsverkrijging doch wel over het naleven van de geest van de wet.

4. Het college van procureurs-generaal, zal na de inwerkingtreding van de nieuwe wet alle bestaande richtlijnen inzake de bijzondere opsporingsmethoden actualiseren en bundelen in één enkele gemeenschappelijke omzendbrief.

Thans gelden immers verschillende omzendbrieven:

- COL.6/2003 betreffende de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden;
- COL.2/2004 betreffende de rapportageplicht in uitvoering van artikel 90*decies* Wetboek van strafvordering;
- COL.3/2005 betreffende de gevolgen van het arrest van het Arbitragehof van 21 december 2004;
- COL.4/2005 betreffende de samenwerking tussen de politiediensten en de administratie van de douane en accijnzen inzake de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden;
- ressortelijke richtlijnen betreffende de samenloop van de wet van 8 april 2002 betreffende de anonimiteit van getuigen en de BOM wet van 6 januari 2003 (met de referte R.nr.9/04 in het rechtsgebied van het Hof van beroep te Gent).

Het spreekt voor zich dat in deze globale omzendbrief in het bijzonder de aandacht van de magistraten en de politiemensen zal gevestigd worden op enkele heikle punten waar een zeer strikte toepassing van de wet zich opdringt. Bij wijze van voorbeeld:

- de toepassing van de BOM binnen de gevangenis-muren slechts onder welbepaalde voorwaarden en mits eerbiediging van de Wet Dupont;
- de toepassing van artikel 47*decies* § 7 Wetboek van strafvordering, waarbij het College erop zal toezien dat alle wettelijke voorwaarden vervuld zijn en niet wordt afgeleden naar de figuur van de burger-infiltrant;

– attirer l'attention sur les limites qui s'imposent en ce qui concerne le fait de commettre des infractions (le recours mesuré aux services de police et aux personnes visées à l'article 47 *quinquies*, § 2, alinéa 3, du Code d'instruction criminelle, en vue de commettre des infractions, en s'efforçant que celles-ci ne portent pas un préjudice direct et grave à l'intégrité physique de personnes).

5. Enfin, le collège des procureurs généraux veillera à renforcer le professionnalisme sur le terrain, en plus de la circulaire commune et des directives policières complémentaires portant sur le cadre normatif. Un groupe de travail «LEXPO» a été créé et réuni des représentants du parquet général de Gand, du parquet fédéral, des parquets de première instance et de la police fédérale (direction des unités spéciales – DSU –, direction des opérations et de l'information en matière de police judiciaire – DJO et BTS offr - Bijzondere Technieken-Techniques Spéciales-), qui se penchera sur des cas concrets, la jurisprudence, les questions souvent posées, en vue de développer les «meilleures pratiques» et de mettre en permanence à jour un CODEX BTS, c'est-à-dire un guide pratique pour les officiers des BTS et les gestionnaires d'incateurs.

B. Exposé de M. Johan Delmulle, du Parquet fédéral

M. Delmulle constate que l'appareil judiciaire n'est pas encore suffisamment bien armé pour faire face de façon satisfaisante au terrorisme et au grand banditisme. Nous sommes certes sur la bonne voie. Le succès du recours aux indicateurs, des enquêtes sur les appels téléphoniques et des mesures d'écoute conditionnera beaucoup de choses. Les criminels inventifs ont toutefois généralement une longueur d'avance. Il serait souhaitable d'examiner les possibilités de mieux adapter les instruments législatifs en ce domaine.

L'orateur attire l'attention des membres sur trois observations préalables importantes avant d'ouvrir le débat sur le recours aux indicateurs.

1. Le projet établit un sain équilibre entre:

a. Les droits de la défense et le droit à un procès équitable (le principe de l'égalité des armes entre la partie poursuivante et la défense et le caractère contradictoire du procès). C'est-à-dire l'intérêt personnel de l'inculpé/l'accusé;

– een aandachtvestiging voor de beperkingen die zich opdringen wat de te plegen strafbare feiten betreft (het slechts behoedzaam machtigen van de politiediensten en de personen bedoeld in artikel 47 *quinquies* § 2, derde lid Wetboek van strafvordering om strafbare feiten te plegen, waarbij er naar dient gestreefd dat deze niet rechtstreeks en ernstig de fysieke integriteit van personen schaden).

5. Tenslotte zal het college van procureurs-generaal, naast de gemeenschappelijke omzendbrief en de bijkomende politionele onderrichtingen, die betrekking hebben op het *normatief kader*, ook toezien op een verhoogd professionalisme *op het terrein*. Een werkgroep «LEXPO» werd opgericht, met vertegenwoordigers van het parket-generaal Gent, het federaal parket, de parketten van eerste aanleg en de federale politie (directie van speciale eenheden -DSU-, directie van de operaties en de informatie inzake gerechtelijke politie -DJO- en BTS offr -Bijzondere Technieken-Techniques Spéciales-), die zich zal buigen over concrete cases, rechtspraak, veel gestelde vragen, om te komen tot het ontwikkelen van «best practices» en het permanent bijwerken van een CODEX BTS, zijnde een praktisch handboek voor de BTS officieren en informantenbeheerders.

B. Uiteenzetting van de heer Johan Delmulle, federaal parket

De heer Delmulle stelt vast dat het gerechtelijke apparaat nog niet voldoende wapens in handen heeft om op een afdoende wijze het hoofd te kunnen bieden aan terrorisme en zwaar banditisme. We zijn wel op goede weg. Veel hangt af van het succes van de informantenwerking, het telefoononderzoek en de af luistermaatregelen. Inventieve criminelen zijn evenwel meestal een stap vooruit. Het zou aangewezen zijn om na te gaan hoe, ook op dit vlak, het wettelijk instrumentarium verder kan worden aangepast

De spreker vestigt de aandacht van de leden op drie voorafgaande opmerkingen van belang alvorens het debat aan te gaan inzake de informantenwerking.

1. Het ontwerp biedt een gezond evenwicht tussen:

a. De rechten van de verdediging en het recht op een eerlijk proces (het beginsel van de wapengelijkheid tussen de vervolgende partij en de verdediging en het contradictoir karakter van het proces). Dit is het individueel belang van de in verdenking gestelde/beklaagde;

versus

b. - la sécurité nationale;
- la nécessité de protéger les témoins;
- la nécessité de garder secrets les modes d'investigation.

C'est-à-dire les droits fondamentaux d'autres personnes ou un intérêt général digne d'intérêt.

Ce rapport a été souligné par la Cour d'arbitrage. Le projet reflète, selon M. Delmulle, ce juste équilibre.

2. L'arrêt du 21 décembre 2004 de la Cour d'arbitrage précise ce qui suit :

«Le dossier confidentiel concernant les indicateurs n'a pas la même portée ni le même contenu que le dossier confidentiel relatif à la mise en œuvre d'une observation ou d'une infiltration. Il ne contient en principe pas de preuves qui seront utilisées dans un procès ultérieur. Celles-ci doivent en effet faire l'objet du procès-verbal visé à l'article 47decies, § 6, alinéa 4. Par contre, le dossier confidentiel est essentiel en vue de sauvegarder l'anonymat et donc la sécurité des indicateurs.»

3. L'arrêt précise en outre que:

«L'objectif d'assurer la protection de l'intégrité physique des personnes participant aux méthodes particulières de recherche est légitime et revêt une importance telle qu'il justifie que leur anonymat vis-à-vis des parties au procès et du public soit absolument garanti. La nécessité de garantir l'efficacité des méthodes mises en œuvre pour l'avenir en occultant certaines techniques peut aussi justifier qu'elles aient un caractère confidentiel.»

Pourquoi avoir demandé à la ministre de la Justice de franchir une nouvelle étape dans le cadre du recours aux indicateurs ? Pourquoi ajouter un § 7 à l'article 47decies du Code d'instruction criminelle ?

Exemples.

Les cas d'application sont nombreux en pratique. Il s'agit, par exemple, de l'indicateur à qui, dans le cadre d'une affaire de terrorisme, le groupe terroriste demande de louer l'appartement dans lequel sera préparé un attentat. Ou de celui qui doit aller reconnaître une cible avec les autres membres de l'organisation. Il s'agit d'une violation de l'article 140, § 1^{er}, du Code pénal. Ou en-

versus

b. - de nationale veiligheid;
- de noodzaak om getuigen te beschermen;
- de noodzaak om onderzoeksmethoden geheim te houden.

Zijnde de fundamentele rechten van andere personen of een behartenswaardig algemeen belang.

Deze verhouding werd onderstreept door het Arbitragehof. Het ontwerp geeft volgens de heer Delmulle dit evenwicht weer.

2. Het arrest van 21 december 2004 van het Arbitragehof stipuleert het volgende:

«Het vertrouwelijk dossier in verband met de informanten heeft niet dezelfde draagwijdte, noch dezelfde inhoud als het vertrouwelijk dossier in verband met de aanwending van een observatie of een infiltratie. Het bevat in principe geen bewijsstukken die zullen worden aangewend in een later proces. Die moeten immers het voorwerp uitmaken van het proces-verbaal bedoeld in artikel 47decies, § 6, vierde lid. Daarentegen is het vertrouwelijk dossier van essentieel belang om de anonimiteit en dus de veiligheid van de informanten te vrijwaren.»

3. Voorts bepaalt het arrest dat:

«De doelstelling om de bescherming te verzekeren van de fysieke integriteit van personen die deelnemen aan de bijzondere opsporingsmethoden is legitiem en is dermate belangrijk dat zij verantwoordt dat hun anonimiteit ten aanzien van de procespartijen en het publiek volkomen wordt gewaarborgd. De noodzaak om de doeltreffendheid van de toegepaste methoden te waarborgen voor de toekomst door bepaalde technieken te verhullen, kan eveneens verantwoorden dat zij een vertrouwelijk karakter hebben.»

Waarom werd de minister van Justitie gevraagd om een stap verder te gaan in de informantenwerking? Waarom een § 7 toevoegen aan artikel 47decies van het Wetboek van strafvordering?

Voorbeelden.

De toepassingsgevallen in de praktijk zijn legio. Bijvoorbeeld de informant die in een terrorismezaak door de terroristische groep verzocht wordt het appartement te huren van waaruit een aanslag zal worden voorbereid. Of die mee een voorverkenning van het doelwit dient uit te voeren. Dit vormt een inbreuk op artikel 140, §1, van het Strafwetboek. Of de informant in een crimi-

core de l'indicateur à qui une organisation criminelle spécialisée dans les attaques à main armée de transports de fonds demande de conduire la voiture utilisée pour assurer la fuite à un endroit déterminé. Ou de celui qui doit conserver temporairement les faux passeports et documents d'identité pour cette organisation criminelle. Ou de celui à qui l'organisation criminelle demande de louer un hangar ou de s'informer auprès d'une firme de location du prix de location des camions, qui seront ensuite utilisés pour transporter de la drogue. Ces actes peuvent être considérés comme des actes de coréité au sens de l'article 66 du Code pénal. Ou de l'indicateur à qui une organisation criminelle demande de l'aider à mettre en sûreté un lot important d'objets volés jusqu'à ce qu'ils puissent être vendus. Ou de celui à qui on demande de garder ces biens chez lui, par crainte d'une descente de police au domicile des membres de l'organisation criminelle. Dans ce cas de figure, l'indicateur se rend en réalité coupable de recel. Et qu'en est-il de l'indicateur qui entretient des relations étroites avec des membres d'une organisation criminelle et qui informe le service de police que, via cette organisation, il peut être mis en possession d'une arme extrêmement dangereuse ou d'une nouvelle substance stupéfiante qui sera bientôt sur le marché?

La réalité.

Dans chacun des cas énumérés ci-dessus, le procureur du Roi devrait en réalité, en vertu de la législation actuelle, juger que ces actes n'entrent pas dans la définition du recours aux indicateurs *sensu stricto* contenue à l'article 47*decies*, § 1^{er}, du Code d'Instruction criminelle et que, par conséquent, l'indicateur doit renoncer à son activité. Cela signifie que l'attentat terroriste ou l'attaque à main armée continueront à être planifiés et préparés et seront peut-être commis ultérieurement, mais sans que la police en ait connaissance et puisse exercer un quelconque "contrôle", ou encore que les armes ou la drogue pourront circuler librement.

Aujourd'hui, dans ces cas, le procureur du Roi prend généralement ses responsabilités et privilégie dans ses décisions la sécurité publique et l'intérêt social général. Or, il prend ces décisions très graves sans filet juridique.

Les acteurs du terrain demandent donc avec insistance la mise en place d'un cadre juridique. Ils veulent que la sécurité juridique soit garantie. Cette demande émane clairement des acteurs du terrain – non pas tant des policiers mais plutôt des magistrats, en particulier des magistrats chargés des MPR, qui sont lésés par la

nele organisatie gericht op het plegen van gewapende overvallen op geldtransporten die wordt verzocht de vluchtauto naar een bepaalde plaats te brengen. Of die tijdelijk de valse reispassen en identiteitsdocumenten voor deze criminele organisatie dient bij te houden. Of die door de criminele organisatie gevraagd wordt een loods te huren of te informeren bij een verhuurbedrijf naar de huurprijs van vrachtwagens om er een drugtransport mee uit te voeren. Dit kan beschouwd worden als daden van mededaderschap zoals bedoeld in artikel 66 van het Strafwetboek. Of de informant die door een criminele organisatie gevraagd wordt mee te werken bij de beveiliging van een grote partij gestolen goederen totdat de partij verkocht kan worden. Of gevraagd wordt deze goederen, uit angst voor een politie-inval in de woningen van de leden van de criminele organisatie, bij zich te houden. In feite wordt de informant aldus heler. En wat met de informant die nauwe banden heeft met leden van een criminele organisatie en die de politiedienst meldt dat hij desgewenst door deze organisatie in het bezit kan worden gesteld van een uiterst gevaarlijk wapen of een nieuw soort drugs die op de markt zullen komen?

De realiteit.

In elk van de hierboven opgesomde gevallen is de realiteit op vandaag dat de procureur des Konings eigenlijk zou dienen te oordelen dat deze handelingen niet stroken met de definitie van informantwerking *sensu stricto*, zoals bedoeld in artikel 47*decies*, §1 van het Wetboek van strafvordering, en dat derhalve de informant zijn informatiepositie moet opgeven, met als gevolg dat, in de hierboven vermelde voorbeelden, de terroristische aanslag en de overval op het geldtransport verder gepland en voorbereid en later wellicht ook uitgevoerd zullen worden, maar buiten elk politieel medeweten en «controle» om, of dat de wapens of de drugs ongemoeid gelaten worden.

In deze gevallen neemt de procureur des Konings op dit ogenblik doorgaans zijn verantwoordelijkheid op en laat hij de openbare veiligheid en het algemeen maatschappelijk belang bij het nemen van zijn beslissing primeren. Hij neemt deze erg zware beslissingen echter zonder juridisch vangnet.

De vraag van het terrein is dus een dwingende vraag naar een juridisch kader en naar rechtszekerheid. Deze vraag komt dus zeer duidelijk van het terrein en dan nog niet zozeer van de politiemensen, maar in de eerste plaats van de magistratuur, met name van de BOM-magistraten. De situatie op vandaag is inderdaad niet

situation actuelle. L'orateur remercie la ministre d'avoir reconnu cette situation et d'avoir pris une initiative législative.

Le souhait du ministre était d'éviter que l'indicateur devienne un infiltrant civil. Pour ce faire, l'orateur propose d'adopter les *conditions d'application* suivantes:

– Première condition: exigence de proportionnalité.

L'infraction à propos de laquelle l'indicateur fournit des informations et des données n'est donc pas n'importe quelle infraction; elle fait partie des infractions les plus graves, à savoir les infractions terroristes, les infractions au droit international humanitaire et les infractions graves commises dans le cadre d'une organisation criminelle.

– Deuxième condition: affinement de l'exigence de proportionnalité.

Les infractions doivent nécessairement être proportionnelles à l'intérêt de maintenir la position d'information de l'indicateur. L'indicateur ne peut donc pas commettre n'importe quelle infraction. La ministre voulait par ailleurs que ces infractions ne puissent en aucun cas porter directement et gravement atteinte à l'intégrité physique des personnes. Bien qu'il ne soit pas demandeur, le parquet fédéral comprend bien entendu le point de vue de la ministre.

– Troisième condition: affinement supplémentaire de l'exigence de proportionnalité.

Les infractions que l'indicateur est autorisé à commettre sont des faits punissables "absolument nécessaires", c'est-à-dire qu'il ne peut pas commettre n'importe quel fait punissable. L'indicateur ne reçoit donc aucune autorisation générale.

– Quatrième condition.

La perpétration de l'infraction a pour unique finalité le maintien de la position d'information de l'indicateur. Celui-ci doit donc déjà occuper une position en matière d'information dans le milieu criminel et la perpétration de l'infraction doit être nécessaire à la consolidation de cette position.

– Cinquième condition.

Les infractions que l'indicateur est autorisé à commettre doivent être "prévisibles": les faits punissables doivent au préalable être portés par écrit à la connaissance du procureur du Roi. Les infractions que l'indicateur commet et qu'il ne porte que par la suite à la connaissance des autorités policières et judiciaires n'entrent donc pas dans le cadre de la réglementation visée.

eerlijk naar deze magistraten toe. De spreker dankt de minister om deze situatie te hebben onderkend en een wetgevend initiatief te hebben genomen.

Dit kan evenwel niet zomaar. Het was de wens van de minister dat vermeden moet worden dat afgegleden wordt naar de figuur van de burgerinfiltrant. Er worden daarom de volgende *toepassingsvoorwaarden* vooropgesteld:

– Eerste voorwaarde: de proportionaliteitsvereiste.

Het misdrijf waarover de informant inlichtingen en gegevens verstrekt, betreft dus niet zomaar om het even welk misdrijf, maar enkel zeer ernstige misdrijven, met name terroristische misdrijven, de inbreuken op het internationaal humanitair recht en zware misdrijven gepleegd in het kader van een criminele organisatie.

– Tweede voorwaarde: een verfijning van de proportionaliteitsvereiste.

De strafbare feiten moeten noodzakelijkerwijze evenredig zijn met het belang om de informatiepositie van de informant te behouden. De informant kan dus niet om het even welk strafbaar feit plegen. De minister stond er bovendien op dat de strafbare feiten in geen geval rechtstreekse en ernstige schendingen van de fysieke integriteit van personen mogen omvatten. Hoewel het openbaar ministerie hiervoor geen vragende partij was, kan het begrip opbrengen voor het standpunt van de minister.

– Derde voorwaarde: een bijkomende verfijning van de proportionaliteitsvereiste.

De strafbare feiten die de informant toegelaten wordt te plegen, moeten «strikt noodzakelijke» strafbare feiten zijn. Dus wederom niet om het even welk strafbaar feit. Er wordt dus geen algemene machtiging gegeven.

– Vierde voorwaarde.

De finaliteit van het plegen van het strafbaar feit is uitsluitend het behoud van de informatiepositie van de informant. Hij moet dus reeds een informatiepositie in het criminele milieu hebben. De strafbare feiten die hij pleegt, zijn noodzakelijk om deze informatiepositie te behouden.

– Vijfde voorwaarde.

De strafbare feiten die de informant toegelaten wordt te plegen, moeten «voorzienbaar» zijn: zij moeten schriftelijk en voorafgaandelijk aan de procureur des Konings ter kennis worden gebracht.

Misdrijven die de informant pleegt en pas nadien aan de politieke en gerechtelijke autoriteiten ter kennis brengt, vallen dus niet onder de beoogde regeling.

– Sixième condition.

Le procureur du Roi indique dans une décision écrite séparée les infractions qui peuvent être commises par l'indicateur.

Il ne peut toutefois pas charger l'indicateur ou lui permettre de commettre certaines infractions qu'il n'a jamais eu l'intention de commettre ou que l'organisation criminelle ou terroriste ne lui a jamais demandé de commettre.

Par ailleurs, le projet de loi ne crée pas de cause d'excuse absolutoire dans le chef de l'indicateur. Celui-ci peut donc être poursuivi pour les infractions s'il y a lieu.

Contrôle

Un contrôle spécifique est prévu. Il est tenu compte en la matière de la nécessité de sauvegarder de tous temps l'anonymat de l'indicateur concerné. Ce contrôle est prévu par l'article 47 *undecies* du Code d'instruction criminelle (article 14 du projet de loi).

Infiltrants civils?

L'indicateur n'est pas un infiltrant civil. L'infiltrant civil demeure en soi interdit. Il existe un certain nombre de différences essentielles entre la figure de l'indicateur et celle de l'infiltrant (civil).

L'orateur énumère ces différences:

1. L'indicateur n'opère pas sous une identité fictive.

2. Les actes posés par l'indicateur ont pour finalité la collecte de renseignements et de données. Il ne prête aucun concours direct et actif dans la recherche des auteurs d'infractions et ne peut mettre en œuvre aucune technique d'enquête policière.

3. Il ne peut être autorisé à commettre des infractions qu'en vue de maintenir sa position d'information et non pour assurer le succès de sa mission ou pour garantir la sécurité des personnes.

4. L'indicateur entretient déjà des relations étroites avec un milieu criminel déterminé à propos duquel il fournit des renseignements et des données aux services de police. Il n'est pas introduit dans un milieu criminel qui lui est inconnu.

5. L'indicateur n'est autorisé à commettre que des infractions prévisibles.

6. Les infractions que l'indicateur commet peuvent en principe toujours lui être imputées. Il ne peut pas se prévaloir d'une cause d'excuse absolutoire.

– Zesde voorwaarde.

De procureur des Konings vermeldt de strafbare feiten die door de informant kunnen worden gepleegd in een afzonderlijke en schriftelijke beslissing.

Hij mag daarbij echter de informant geen opdrachten geven of hem machtigen bepaalde misdrijven te plegen die de informant nooit van zinnens was te plegen of die hij niet gevraagd werd te plegen door de criminele of terroristische organisatie.

Bovendien creëert het wetsontwerp in hoofde van de informant geen strafuitsluitende verschoningsgrond. Hij kan derhalve voor de strafbare feiten worden vervolgd indien daartoe grond zou bestaan.

Controle

Een specifieke controle is voorzien, waarbij rekening wordt gehouden dat de anonimiteit van de betrokken informant ten allen tijde gevrijwaard dient te worden. Deze controle is voorzien in artikel 47 *undecies* van het Wetboek van strafvordering (artikel 14 van het wetsontwerp).

Burgerinfiltrant?

Een informant is geen burgerinfiltrant. Die blijft verboden. Er zijn een aantal essentiële verschilpunten met de figuur van de (burger)infiltratie.

De spreker somt ze op:

1. De informant treedt niet op onder een fictieve identiteit.

2. De finaliteit van de handelingen die de informant stelt, is het verzamelen van inlichtingen en gegevens. Hij stelt geen directe en actieve daden van opsporing van daders van misdrijven. Hij kan geen politieke onderzoekstechnieken toepassen.

3. Hij kan enkel toegelaten worden strafbare feiten te plegen met het oog op het behoud van zijn informatiepositie, niet met oog op het welslagen van zijn opdracht of ter verzekering van de veiligheid van personen

4. De informant heeft reeds nauwe banden met een bepaald crimineel milieu, waarover hij inlichtingen en gegevens aan de politiediensten verstrekt. Hij wordt niet in een voor hem onbekend crimineel milieu ingebracht.

5. De informant kan enkel toelating krijgen voorzienbare strafbare feiten te plegen.

6. De strafbare feiten die de informant pleegt, kunnen hem in principe steeds ten laste gelegd worden. Hij kan zich niet beroepen op een strafuitsluitende verschoningsgrond.

C. Audition de M. Daniel Fransen, juge d'instruction au tribunal de première instance de Bruxelles

1. Les méthodes particulières de recherche

Dans son arrêt du 21 décembre 2004, la Cour d'arbitrage a annulé l'article 28septies du Code d'instruction criminelle permettant au procureur du Roi de requérir, dans le cadre d'une mini-instruction, le juge d'instruction de procéder à un contrôle visuel discret et à une observation effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue dans une habitation, estimant que, en raison de leur ingérence dans les droits garantissant la vie privée, ces mesures ne pouvaient être autorisées que dans les mêmes conditions que celles concernant les perquisitions et les écoutes téléphoniques.

L'article 3 du projet de loi adapte dès lors l'article 28septies du Code d'instruction criminelle à la décision de la Cour d'arbitrage.

Lorsqu'elle porte sur un domicile, l'engagement de cette méthode particulière de recherche ne sera désormais plus possible que dans le cadre d'une instruction.

Parallèlement, l'article 6 du projet de loi instaure le contrôle visuel discret dans un «lieu privé» à l'insu du propriétaire, soumis à la seule autorisation de ministère public.

L'article 6 en projet crée ainsi une nouvelle catégorie d'endroits, à savoir les «lieux privés» définis *a contrario* des notions de lieu public et de domicile, en restreignant cette dernière notion.

Si, au vu de cet article en projet, la notion de domicile paraît correspondre à la définition restrictive donnée par la Cour de cassation (voir exposé des motifs p. 16 et suivants), la question pourrait se poser de savoir si elle est conforme à l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme en ce que celle-ci paraît également protéger les locaux professionnels des personnes physiques et morales et les résidences non effectives (chambres d'hôtel, résidences secondaires,...) pour autant qu'ils soient occupés réellement. Cette interprétation semble d'ailleurs confirmée par la jurisprudence européenne.

C. Hoorzitting van de heer Daniel Fransen, onderzoeksrechter in de rechtbank van eerste aanleg van Brussel

1. De bijzondere opsporingsmethoden

Het Arbitragehof heeft in zijn arrest van 21 december 2004 artikel 28septies van het Wetboek van strafvordering vernietigd. Krachtens dat artikel mocht de procureur des Konings in het raam van een mini-onderzoek de onderzoeksrechter opdragen over te gaan tot een inijkoperatie of een observatie met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning. Het Arbitragehof is van oordeel dat die maatregelen, doordat ze ingrijpen in het recht op eerbiediging van het privé-leven, alleen kunnen worden toegestaan onder dezelfde voorwaarden als die welke gelden in verband met de huiszoeking en het afluisteren van telefoongesprekken.

Artikel 3 van het wetsontwerp houdt derhalve de aanpassing in van artikel 28septies van het Wetboek van strafvordering aan de beslissing van het Arbitragehof.

Als ze een woning betreft, zal die methode voortaan alleen nog in het kader van een gerechtelijk onderzoek kunnen worden gebruikt.

Gelijklopend daarmee voert artikel 6 van het wetsontwerp de inijkoperatie in een «private plaats» in, die geschiedt buiten medeweten van de eigenaar en waarvoor alleen een machtiging van het openbaar ministerie vereist is.

Het ontworpen artikel 6 roept aldus een nieuwe categorie van plaatsen in het leven, met name de «private plaatsen», die *a contrario* van de begrippen «openbare plaats» en «woning» worden gedefinieerd door dat laatste begrip aan te scherpen.

Gelet op dat ontworpen artikel lijkt het begrip «woning» weliswaar overeen te stemmen met de restrictieve definitie die het Hof van Cassatie heeft gegeven (zie de memorie van toelichting, blz. 16 en volgende), maar toch zou de vraag kunnen rijzen of het in overeenstemming is met artikel 8 van het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden. Dat verdrag lijkt namelijk ook de beroepsruimten van de natuurlijke personen en van de rechtspersonen en de niet-effectieve verblijfplaatsen (hotelkamers, tweede huizen enzovoort) lijkt te beschermen voor zover ze daadwerkelijk worden bewoond. Die uitlegging wordt blijkbaar bevestigd door de Europese rechtspraak.

2. Le contrôle de la chambre des mises en accusation de la Cour d'appel

Le contrôle exercé par la chambre des mises en accusation risque de poser question d'un point de vue légal et aussi au niveau de la pratique.

a) Sur le plan des principes:

Le contrôle du dossier confidentiel par la chambre des mises en accusation, en l'absence de débat contradictoire, ne risque-t-il pas de se heurter à nouveau au principe du droit à un procès équitable?

En effet, si, comme l'indique la Cour européenne des droits de l'homme, le droit à l'égalité des armes dans le procès n'est pas absolu, l'ingérence dans les droits de la défense ne peut toutefois être justifiée que si elle est strictement proportionnée à l'importance des objectifs à atteindre.

Or, il résulte de la pratique que le dossier confidentiel est essentiellement composé d'un rapport en tous points identiques au procès-verbal joint au dossier de la procédure par lequel les policiers demandent l'engagement de méthodes particulières de recherche, à l'exception de la description des techniques utilisées, des noms des officiers de police judiciaire les mettant en œuvre, de l'autorisation d'engager les méthodes particulières de recherche et de l'autorisation du ministère public de commettre certaines infractions dans ce cadre.

Dans cette mesure, n'est-il pas préférable de n'exclure de la procédure que ce qui doit être protégé en raison d'intérêts supérieurs, à savoir les seuls éléments susceptibles de porter préjudice à l'intégrité physique des personnes participant aux méthodes particulières de recherche ou à l'efficacité de ces méthodes.

Sans mettre en cause la nécessité de garder certaines données confidentielles, il s'agit d'inverser le principe selon lequel «tout» se trouve actuellement dans le dossier confidentiel, ce qui est de nature à créer la suspicion voire le fantasme quant au contenu de celui-ci. L'idée serait de démystifier le dossier confidentiel et son caractère «secret».

b) Sur le plan pratique:

– Il paraît difficile pour une chambre des mises en accusation de procéder dans les 15 jours et, *a fortiori*, dans les 8 jours lorsqu'il y a des détenus, à l'audition

2. De controle door de kamer van inbeschuldigingstelling van het hof van beroep

De controle door de kamer van inbeschuldigingstelling van het hof van beroep dreigt vragen te doen rijzen uit een wettelijk oogpunt en op het vlak van de praktijk.

a) Op principieel vlak:

Dreigt de controle van het vertrouwelijk dossier door de kamer van inbeschuldigingstelling, wegens het ontbreken van een debat op tegenspraak, niet opnieuw in strijd te zijn met het beginsel van het recht op een eerlijk proces?

Indien, zoals het Europees Hof voor de rechten van de mens aangeeft, het recht op de wapengelijkheid in het strafproces weliswaar niet absoluut is, kan de inmenging in de rechten van de verdediging immers alleen worden verantwoord indien zij strikt evenredig is met het belang van de te bereiken doelstellingen.

Uit de praktijk blijkt echter dat het vertrouwelijk dossier voornamelijk bestaat uit een rapport dat volledig hetzelfde is als het proces-verbaal dat bij het dossier van het geding wordt gevoegd en waarbij de politieagenten vragen dat bijzondere opsporingsmethoden worden ingezet, met uitzondering van de beschrijving van de gebruikte technieken, de namen van de officieren van gerechtelijke politie die ze toepassen, de machtiging om van bijzondere opsporingsmethoden gebruik te maken en de toestemming van het openbare ministerie om in dat kader bepaalde misdrijven te plegen.

Verdient het in die context niet de voorkeur alleen wat omwille van hogere belangen moet worden beschermd uit te sluiten van de procedure, te weten alleen de gegevens die schade zouden kunnen berokkenen aan de fysieke integriteit van de personen die aan de bijzondere opsporingsmethoden deelnemen of aan de doeltreffend ervan bijdragen?

Zonder daarbij de noodzaak bepaalde gegevens vertrouwelijk te houden opnieuw in het geding te brengen, is het de bedoeling het principe dat «alles» thans in het vertrouwelijk dossier wordt opgenomen om te keren, wat zou kunnen leiden tot wantrouwen of tot wanvoorstellingen over de inhoud van dat dossier. De idee zou zijn het vertrouwelijk dossier en het «geheim» karakter ervan te demystifiëren.

b) Op praktisch vlak :

– Het lijkt voor een kamer van inbeschuldigingstelling moeilijk om binnen 15 dagen, en *a fortiori* binnen 8 dagen indien in verdenking gestelden zich in voorlopige

séparée de chacune des personnes visées aux articles 22 et 23 du projet de loi (ministère public, inculpés et parties civiles qui peuvent être nombreux, le cas échéant, juge d'instruction et fonctionnaires de police).

Ces délais doivent en outre être combinés notamment avec les délais prévus par la loi sur la détention préventive et les délais des articles 61*ter*, 61*quater* et 61*quinqüies* du Code d'instruction criminelle (procédures «Franchimont»), ce qui risque d'entraîner un déplacement permanent des dossiers, des difficultés de gestion, eu égard à l'imbroglio des procédures et des risques accrus de non respect des délais.

– Quel sera l'objet des auditions des inculpés et des parties civiles dès lors qu'elles n'ont pas accès au dossier confidentiel?

– Les auditions faites par les juges d'instruction à la demande et, le cas échéant, en présence de la chambre des mises en accusation entraîneront une nouvelle charge de travail pour ceux-ci, d'autant que la procédure en matière d'anonymat est à ce point lourde que, dans la pratique, il n'est quasi jamais fait application de celle-ci.

– Outre les procédures prévues par le projet de loi, il aurait paru souhaitable de donner également aux juges d'instruction la possibilité de s'adresser à la chambre des mises en accusation afin de permettre à cette dernière d'exercer son contrôle sur le dossier confidentiel.

– Enfin, l'article 235*ter*, § 1^{er}, al. 3, en projet, du Code d'instruction criminelle indique que le contrôle de la chambre des mises en accusation se fait «dès la clôture de l'instruction».

Afin d'éviter toute imprécision, la clôture de l'instruction étant effective au moment du dessaisissement du juge d'instruction par la chambre du conseil, ne serait-il pas préférable d'indiquer que ce contrôle doit se faire «dès le moment où le juge d'instruction communique son dossier au ministère public en vertu de l'article 127, al. 1 du Code d'instruction criminelle»?

hechtenis bevinden, een afzonderlijk verhoor af te nemen van elk van de in de artikelen 22 en 23 van het wetsontwerp bedoelde personen (openbaar ministerie, in verdenkinggestelde en burgerlijke partijen, die talrijk kunnen zijn, en in voorkomend geval de onderzoeksrechter en de politieambtenaren).

Die termijnen moeten bovendien worden gecombineerd met onder meer de termijnen bepaald in de wet van 20 juli 1990 betreffende de voorlopige hechtenis en de termijnen van de artikelen 61*ter*, 61*quater* en 61*quinqüies* van het Wetboek van strafvordering («Franchimont»-procedures), wat een voortdurende verhuizing van de dossiers en moeilijkheden inzake beheer met zich dreigt te brengen, gelet op het imbroglio van de procedures en de verhoogde risico's dat de termijnen niet in acht worden genomen.

– Waarop zullen de verhoren van de in verdenkinggestelden en van de burgerlijke partijen betrekking hebben, aangezien die laatsten geen inzage krijgen van het vertrouwelijk dossier ?

– De verhoren door de onderzoeksrechter op verzoek van en in voorkomend geval in aanwezigheid van de kamer van inbeschuldigingstelling zullen voor die kamers een nieuwe werklast met zich brengen, te meer omdat de procedure inzake anonimiteit dermate zwaar is dat ze in de praktijk nagenoeg nooit wordt toegepast.

– Naast de procedures waarin het wetsontwerp voorziet, zou het wenselijk geweest zijn ook aan de onderzoeksrechters de mogelijkheid te bieden zich tot de kamer van inbeschuldigingstelling te wenden om die laatste toe te staan haar controle op het vertrouwelijk dossier uit te oefenen.

– Tot slot bepaalt het ontworpen artikel 235*ter*, § 1, derde lid, van het Wetboek van strafvordering dat de controle van de kamer van inbeschuldigingstelling plaatsheeft «bij het afsluiten van het gerechtelijk onderzoek».

Het gerechtelijk onderzoek is daadwerkelijk afgesloten als de raadkamer de zaak aan de onderzoeksrechter onttrekt. Zou het dan, om elke onduidelijkheid te voorkomen, niet de voorkeur verdienen aan te geven dat die controle moet worden uitgevoerd «van zodra de onderzoeksrechter zijn dossier verzendt aan het openbaar ministerie krachtens artikel 127, eerste lid, van het Wetboek van strafvordering» ?

3. Les juges d'instruction spécialisés dans la lutte contre le terrorisme

a) L'ampleur actuelle de la problématique du terrorisme nécessite de donner d'urgence à la Justice des moyens pour y faire face.

La désignation de juges d'instruction spécialisés dans cette matière constitue indiscutablement une avancée à cet égard.

Vu les spécificités de ce type de criminalité, seules l'expérience et la connaissance de ces phénomènes, acquises au travers du traitement de nombreux dossiers, semblent de nature à permettre au juge d'instruction d'accomplir un travail efficace et d'assurer véritablement la responsabilité de l'instruction..

En effet, les liens et les relations entre les personnes sont bien souvent les uniques éléments tangibles de la participation supposée de l'un ou l'autre à des groupements terroristes.

Dans la plupart des cas, notamment en matière de terrorisme lié à l'islamisme radical, les personnes suspectées interviennent dans plusieurs dossiers. En outre, les *modus operandi*, d'une manière générale, présentent beaucoup de similitudes.

b) Par ailleurs, la spécialisation, si elle entraîne une meilleure connaissance du milieu criminel et une réelle expertise, permet également de nouer des contacts privilégiés, tant sur le plan national que sur le plan international, avec tous les acteurs de la lutte contre cette criminalité. Ces liens privilégiés permettent de travailler plus en confiance, ce qui favorise une meilleure fluidité de l'information et une rapidité accrue dans la transmission et l'échange de celle-ci à tous les niveaux, outils indispensables de lutte contre ces phénomènes.

Des stratégies communes peuvent également être développées, notamment sur le plan international.

3. De inzake terrorismebestrijding gespecialiseerde onderzoeksrechters

a) De huidige omvang van het terrorismeprobleem vereist dat dringend aan het Gerecht middelen worden gegeven om daaraan het hoofd te bieden.

De aanwijzing van terzake gespecialiseerde onderzoeksrechters is in dat opzicht ontegenzegglijk een vooruitgang.

Gelet op de specifieke kenmerken van dat soort van criminaliteit lijken alleen de dankzij de behandeling van talrijke dossiers opgedane ervaring en kennis de onderzoeksrechter in staat te stellen doeltreffend werk te verrichten en de verantwoordelijkheid van het gerechtelijk onderzoek daadwerkelijk op zich te nemen.

De banden en de betrekkingen tussen de personen zijn immers al te vaak de enige tastbare elementen van iemands vermeende deelname aan terroristische groeperingen.

In de meeste gevallen, onder meer bij met het radicaal islamisme gerelateerde terrorisme, treden de verdachte personen in verschillende dossiers op. Bovendien vertonen de *modi operandi* in het algemeen veel gelijkenissen.

b) Voorts zorgt de specialisatie weliswaar voor een betere kennis van het crimineel milieu en voor echte deskundigheid, maar ze biedt ook de mogelijkheid, zowel nationaal als internationaal, bevoorrechte contacten te leggen met alle actoren die bij de bestrijding van die misdadigheid betrokken zijn. Dankzij die bevoorrechte banden kan men meer in vertrouwen werken. Dat bevordert een betere informatiedoorstroming informatie en een snellere verzending en uitwisseling ervan op alle niveaus, en dat zijn onontbeerlijke instrumenten in de strijd tegen die fenomenen.

Er kunnen ook gemeenschappelijke strategieën worden ontwikkeld, onder meer op internationaal vlak.

c) Analyse de l'article 25 du projet de loi

Si la désignation de juges d'instruction spécialisés dans les dossiers de terrorisme constitue, dans son principe, un progrès, il faut cependant être plus circonspect sur le texte proposé et ce, au regard de la pratique quotidienne des juges d'instruction. En effet, le projet de loi stipule que les juges d'instruction ainsi désignés traitent «prioritairement» les dossiers de terrorisme. L'intention est de permettre à ces juges d'instruction de se consacrer principalement à la gestion de ces dossiers et de leur en donner les moyens. Ce souci rejoint le souhait des praticiens. Cependant, le terme «prioritairement» paraît laisser beaucoup de place à l'interprétation et à la discussion et risque même d'avoir un effet pervers. Actuellement, la spécificité de la matière, l'urgence, le nombre, la complexité et la taille des dossiers de terrorisme entraînent, pour le juge d'instruction qui les gère, la nécessité de se consacrer d'ores et déjà prioritairement à ceux-ci alors qu'il traite aussi d'autres dossiers.

Le projet d'article risque ainsi de ne pas rencontrer la difficulté liée à la gestion simultanée de ces deux types de dossiers (terrorisme et «autres») alors que tel est l'enjeu majeur de cette réforme.

À ce sujet, plusieurs questions peuvent être posées:

– Le président d'un tribunal qui comprend un ou plusieurs juges d'instruction spécialisés voudra-t-il ou aura-t-il les moyens de décharger ces derniers des autres dossiers?

– Quelle est la priorité entre un dossier terrorisme en pleine effervescence et l'audition d'un détenu «de droit commun» alors que le délai légal de privation de liberté arrive à échéance (il s'agit là d'un cas vécus)?

– Si un juge d'instruction spécialisé en matière de terrorisme est issu d'un tribunal qui ne comprend qu'un seul juge d'instruction, à quoi correspond la notion de prioritaire?

– Quelle solution trouver lorsque le juge d'instruction est en période de service et qu'un dossier de terrorisme, qui très souvent nécessite une intervention urgente, est mis à l'instruction?

c) Analyse van artikel 25 van het wetsontwerp

De aanwijzing van onderzoeksrechters die gespecialiseerd zijn in terrorismedossiers is, wat het principe betreft, weliswaar een vooruitgang, maar men moet omzichtiger zijn over de ontworpen tekst, gelet op de dagelijkse praktijk van de onderzoeksrechters. Het wetsontwerp bepaalt immers dat de aldus aangewezen onderzoeksrechters «bij voorrang» de terrorismedossiers behandelen. Het is de bedoeling die onderzoeksrechters de mogelijkheid te bieden zich voornamelijk aan het beheer van die dossiers te wijden en hun daartoe de middelen te geven. Dat streven sluit aan bij de wens van de mensen in het veld. De woorden «bij voorrang» lijken echter veel ruimte te laten voor interpretatie en discussie en dreigen zelfs een ongewenst neveneffect te hebben. De specificiteit van de aangelegenheid, de dringende noodzakelijkheid, het aantal, de complexiteit en de omvang van de terrorismedossiers maken het voor de onderzoeksrechter die ze beheert noodzakelijk zich nu reeds bij voorrang met die dossiers bezig te houden terwijl hij ook andere dossiers beheert.

Het ontworpen artikel dreigt dus niet in te spelen op de moeilijkheid die gepaard gaat met het gelijktijdige beheer van die twee soorten van dossiers (terrorisme en «andere»), terwijl die hervorming vooral precies daar om draait.

In dat opzicht kunnen verschillende vragen worden gesteld:

– Zal de voorzitter van een rechtbank die over één of meer gespecialiseerde onderzoeksrechters beschikt, bereid zijn dan wel over de middelen beschikken om hen van de andere dossiers te ontlasten?

– Het is al gebeurd dat een rechtbank zowel een dossier inzake het zich volop ontwikkelende terrorisme moet behandelen als een gedetineerde van gemeen recht, wiens wettelijke termijn van vrijheidsberoving ten einde loopt, moet verhoren. Aan welk dossier zal dan de voorrang worden gegeven?

– Wanneer een in terrorisme gespecialiseerde onderzoeksrechter zitting heeft in een rechtbank met slechts één onderzoeksrechter, wat houdt die «voorrang» dan in?

– De dossiers inzake terrorisme vereisen zeer vaak een dringende aanpak. Gesteld dat een onderzoek naar een soortgelijk dossier wordt ingesteld wanneer de onderzoeksrechter met dienstopdracht is, wat gebeurt er dan?

– Comment concilier un déplacement urgent à l'étranger et la gestion courante d'un cabinet, en ce compris également des devoirs urgents, des audiences et d'éventuelles opérations planifiées de longue date? M. Fransen ajoute que, dans la pratique, il a déjà dû, à plusieurs reprises, renoncer à de tels déplacements. À cet égard, même si la question ne se limite pas aux dossiers de terrorisme, ne serait-il pas adéquat de prévoir, dans l'avenir, que la gestion de certaines instructions (dossiers sensibles, volumineux,...) puisse être confiée à plusieurs juges d'instruction (principe de «cotitularité» connu par exemple en droit français)?

L'effet pervers de la spécialisation telle que conçue dans le texte en projet ne sera-t-il pas de voir les dossiers de terrorisme aboutir sur le bureau de quelques juges d'instruction désignés sans pour autant que ceux-ci aient les moyens de se consacrer pleinement à la gestion prioritaire de ces dossiers, eu égard à leur charge de travail accrue?

La question se pose également de savoir si la possibilité de confier des dossiers de terrorisme aux juges d'instruction spécialisés nonobstant le critère de rattachement territorial, est compatible avec la loi sur l'emploi des langues. À titre d'exemple, un dossier ouvert, en néerlandais, à Furnes pour des faits liés au «terrorisme basque» (par exemple l'ETA) pourrait-il être traité par un juge d'instruction de Mons (en français)?

D'autres questions, purement pratiques, portent sur le remplacement ponctuel de ces juges d'instruction (devoirs à l'étranger, congés, maladies, absences diverses,...).

Le doyen de ces juges d'instruction peut-il déléguer ses fonctions?

Un juge d'instruction «non spécialisé» pourra-t-il remplacer son collègue «spécialisé» et signer en son nom?

Le nombre de juges d'instruction spécialisés devrait également être limité pour ne pas diluer l'expérience, l'expertise et la connaissance de ces phénomènes et manquer ainsi un des objectifs pour lesquels cette fonction a précisément été créée.

– Hoe valt een verblijf in het buitenland te rijmen met het dagelijks bestuur van een kabinet, met inbegrip van de dringende taken, de zittingen en eventuele reeds lang vooraf geplande operaties? De heer Fransen voegt eraan toe dat hij soortgelijke verplaatsingen in de praktijk reeds meermalen heeft moeten afgelenen. Zelfs al reikt het probleem verder dan de terrorismedossiers inzake, ware het in dat verband niet beter voortaan meer onderzoeksrechters te belasten met de organisatie van bepaalde onderzoekshandelingen (netelige dossiers, volumineuze dossiers enzovoort) (beginsel van de cotitularité, zoals bijvoorbeeld in het Franse recht)?

Zal de door de ontworpen tekst in uitzicht gestelde specialisering niet het negatieve gevolg hebben dat de dossiers inzake terrorisme zullen worden toegewezen aan een aantal onderzoeksrechters, evenwel zonder dat zij over de middelen beschikken om zich ten volle te wijden aan de prioritaire behandeling ervan, in het licht van de toegenomen werkdruk waaraan zij blootstaan?

Tevens rijst de vraag of de gespecialiseerde onderzoeksrechters, in weerwil van het territoriale aanknopingscriterium, met de behandeling van dossiers inzake terrorisme kunnen worden belast zonder dat zulks een schending inhoudt van de wet op het gebruik der talen. Kan bijvoorbeeld een dossier dat in Veurne, dus in het Nederlands, werd aangelegd voor feiten gelieerd aan het «terrorisme in Baskenland» (bijvoorbeeld de ETA), (in het Frans) worden behandeld door een onderzoeksrechter in Bergen?

Voorts rijzen vragen van louter praktische aard betreffende de eenmalige vervanging van die onderzoeksrechters (opdrachten in het buitenland, vakantie, ziekte, afwezigheid om uiteenlopende redenen enzovoort).

Kan de deken van die onderzoeksrechters zijn bevoegdheden delegeren?

Kan een «gespecialiseerd» onderzoeksrechter worden vervangen door een «niet-gespecialiseerde», en kan deze laatste namens hem ondertekenen?

Tevens zou het aantal gespecialiseerde onderzoeksrechters ingeperkt moeten worden, om te voorkomen dat de ervaring, deskundigheid en kennis terzake over een te groot aantal personen wordt gespreid; aldus zou men immers één van de redenen terzijde schuiven waarom dat ambt precies werd gecreëerd.

Ne serait-il pas plus opportun de désigner cinq juges d'instruction qui se consacrent exclusivement à cette matière plutôt que dix juges qui s'y attachent prioritairement?

Par ailleurs, les versions française et néerlandaise du texte légal en projet recouvrent-elles exactement les mêmes notions pour ce qui concerne l'expérience demandée à ces juges d'instruction?

En effet, n'y a-t-il pas une nuance entre «une expérience utile pour l'instruction des infractions visées aux articles 137 à 147 du Code pénal» et «*een nuttige ervaring ... in het onderzoek van de misdrijven voorzien in de artikelen 137 tot 141 van het Strafwetboek*»?

En conclusion, dans le contexte actuel, l'article 25 du projet de loi est une avancée qui était devenue indispensable pour lutter efficacement contre le terrorisme.

L'imprécision de son texte risque néanmoins de poser des problèmes de mise en pratique.

La création de juges d'instruction fédéraux exerçant leur attribution exclusivement dans une ou plusieurs matières fédéralisées pourraient dans l'avenir être une piste de réflexion intéressante.

C. Exposé de M. Marc Van Laere, police judiciaire

M. Marc Van Laere explique que son exposé se focalise sur les trois principes clés suivants : la transparence, la confiance et la déontologie dans le cadre du recours aux informateurs.

Ware het niet beter vijf onderzoeksrechters aan te wijzen, die zich uitsluitend met die aangelegenheden bezighouden, veeleer dan tien rechters, die de dossiers met voorrang behandelen?

Voorts rijst de vraag of in de Nederlandse en in de Franse tekst van het wetsontwerp wel exact hetzelfde wordt bedoeld inzake de ervaring die van die onderzoeksrechters wordt vereist.

Is er geen betekenisnuance tussen «een nuttige ervaring (...) in het onderzoek van de misdrijven voorzien in de artikelen 137 tot 141 van het Strafwetboek» en «*une expérience utile pour l'instruction des infractions visées aux articles 137 à 141 du Code pénal*»?

Ten slotte reikt artikel 25 van het wetsontwerp in de huidige context een noodzakelijk instrument aan om het terrorisme efficiënt te kunnen bestrijden.

De onnauwkeurigheid van de tekst van het artikel kan evenwel problemen doen rijzen bij de tenuitvoerlegging ervan.

Het instellen van ambten voor federale onderzoeksrechters, die uitsluitend bevoegd zouden zijn voor één of meer federaal geworden aangelegenheden, zou in de toekomst een interessant denkspoor kunnen blijken.

C. Uiteenzetting van de heer Marc Van Laere, gerechtelijke politie

De heer Marc Van Laere verduidelijkt dat zijn uiteenzetting zich concentreert op de volgende drie kernbegrippen: transparantie, vertrouwen en deontologie bij het gebruik van informanten.

1. Le nombre de méthodes particulières de recherche appliquées³.

Sur une base annuelle, environ mille dossiers judiciaires donnent lieu à l'intervention des Unités spéciales de la police fédérale.

Dans plus de trois enquêtes sur quatre, cette intervention est liée à l'application de méthodes particulières de recherche *stricto sensu*. Dans les autres cas, il s'agit d'un autre type de missions d'appui, comme par exemple l'intervention de plongeurs, de l'équipe *disaster victim identification*, d'un chien d'explosifs....

1. Het aantal toegepaste bijzondere opsporingsmethoden³.

Er zijn op jaarbasis zo'n duizendtal gerechtelijke dossiers waarin beroep wordt gedaan op de inzet van de Speciale Eenheden van de federale politie.

In meer dan drie onderzoeken op de vier betreft deze inzet de toepassing *sensu stricto* van bijzondere opsporingsmethoden. In de overige gevallen betreft het een ander type van steunopdracht, bijvoorbeeld inzet van duikers, het *disaster victim identification*-team, een explosievenhond....

Année Jaar	Nombre de dossiers judiciaires ¹ avec intervention de la DUS Aantal gerechtelijke dossiers ¹ met inzet DSU	Nombre de dossiers dans lesquels cette intervention concerne une méthode particulière de recherche Aantal dossiers waarin deze inzet een BOM betreft
2001	1431	1123
2002	1327	1025
2003	1218	909 ¹
2004	1204	907

Nombre de dossiers avec recours aux méthodes particulières de recherche Aantal dossiers met gebruik BOM	2001	2002	2003	2004
Observations / Observaties	490	478	510	453
Observations techniques				
Technische observaties	508	430	308 ²	379
Infiltrations/ Infiltraties	125	117	91	75
Total / Totaal	1123	1025	909	907

¹ D'un point de vue technique et juridique, nous ne pouvons parler de méthodes particulières de recherche qu'à partir du 22 avril 2003, date d'entrée en vigueur de la loi sur les méthodes particulières de recherche. Notre base de données nous permet toutefois de réaliser une comparaison avec les années précédentes étant donné que l'observation, l'observation technique et l'infiltration étaient déjà appliquées à l'époque, conformément à la circulaire ministérielle confidentielle du 24/04/1990.

² L'unité de compte «dossier» (ou «Ops») signifie que le traitement du dossier a débuté au cours de la période de référence. Concrètement, cela signifie que si un dossier a été ouvert en 2001 et est toujours en cours à l'heure actuelle, il n'est comptabilisé qu'une seule fois, à savoir au cours de la période de référence 2001. Le nombre de dossiers désigne donc «le nombre de dossiers ouverts au cours de cette année».

³ La diminution du nombre de dossiers en 2003 s'explique notamment par le fait que désormais, les impressions vidéo ne sont plus réalisées par la DUS (Direction des unités spéciales) mais par les laboratoires de la police technique et scientifique. Auparavant, lorsqu'elles étaient réalisées par la DUS, elles étaient considérées comme une «observation technique».

¹ Technisch-juridisch gezien kunnen we pas vanaf 22 april 2003, de datum van inwerkingtreding van de BOM-wet, spreken over bijzondere opsporingsmethoden. Toch laat onze database ons toe een vergelijking te maken met vorige jaren vermits observatie, technische observatie en infiltratie ook toen werd reeds toegepast, in uitvoering van de vertrouwelijke ministeriële omzendbrief van 24/04/1990.

² De teleenheid «dossier» (of «Ops») betekent dat in de referentieperiode dit dossier is opgestart. Concreet betekent dit dat als een bepaald dossier werd opgestart in 2001 en momenteel nog zou doorlopen, het slechts éénmaal wordt geteld, namelijk in de referentieperiode 2001. Het aantal dossiers betekent dus «het aantal dossiers, opgestart in de loop van dit jaar».

³ Het verminderde aantal dossiers in 2003 is onder meer te verklaren door het feit dat videoprints doorgaans niet langer worden uitgevoerd door DSU (Directie van de speciale eenheden) doch door de labo's van technische en wetenschappelijke politie. Uitgevoerd door DSU werden ze in het verleden beschouwd als een «technische observatie».

Contrôles visuels discrets et écoutes directes

En 2004, il y a eu 38 écoutes directes et 36 contrôles visuels directs.

S'agissant des observations internationales, on en dénombre quelque 130 par an.

2. Mécanismes de contrôle interne à la police

2.1 Mécanismes structurels

Au niveau central

Le législateur a confié les compétences de gestion des méthodes particulières de recherche, en ce compris la direction, le contrôle et la coordination des interventions des unités spéciales de la police fédérale, à la DOJ, la direction des opérations judiciaires de la police judiciaire fédérale.

Il s'agit d'une première règle de base importante dans l'autocontrôle opéré au sein des services de police: les unités spéciales n'ont aucun droit d'initiative et ne peuvent intervenir que sous l'ordre d'une autre direction, en l'occurrence la DOJ, en ce qui concerne les organes judiciaires.

Concrètement, cela signifie que toutes les demandes d'application des méthodes particulières de recherche émanant tant de la police fédérale que de la police locale sont adressées à la DOJ.

En ce qui concerne la gestion des indicateurs, un officier désigné au sein de la DOJ fait office de gestionnaire national des indicateurs et est compétent pour l'ensemble de la gestion nationale des indicateurs au sein de la police intégrée. Il agit sous l'autorité du Procureur général.

Au niveau des arrondissements

Chaque service juridique déconcentré compte un officier chargé du contrôle permanent des méthodes particulières de recherche, l'officier BTS (Bijzondere Technieken-Techniques Spéciales). Cet officier BTS reçoit toutes les demandes d'utilisation des MPR et est en outre le responsable fonctionnel du gestionnaire local des indicateurs (GLI).

Le GLI est chargé de la gestion, au niveau de l'arrondissement, du recours aux indicateurs, ce qui signifie qu'il assure la gestion des indicateurs pour l'ensemble de l'arrondissement, et ce, tant à l'égard de la police fédérale que de la police locale. Il peut se faire assister, en ce qui concerne les zones de police locale

Inkijkoperaties en direct afluisteren

In 2004 werden 38 maal direct afgeluisterd en werden er 36 inkijkoperaties toegepast.

Wat internationale observaties betreft, zijn er zo'n 130 op jaarbasis.

2. Controlemechanismen intern de politie

2.1. Structureel

Op centraal niveau

De wetgever heeft de bevoegdheden van beheer van de bijzondere opsporingsmethoden, met inbegrip van de sturing, de controle en de coördinatie van de interventies van de Speciale Eenheden van de federale politie gelegd bij DOJ, de directie gerechtelijke operaties van de federale gerechtelijke politie.

Dit is een eerste belangrijke basisregel in de autocontrole die wordt gevoerd binnen de politiediensten: de speciale eenheden hebben geen initiatiefrecht en kunnen enkel worden ingezet door een andere directie, in casu DOJ, voor wat betreft gerechtelijke opdrachten.

Concreet betekent dit dat DOJ alle aanvragen ontvangt voor toepassing van bijzondere opsporingsmethoden vanwege zowel de federale als de lokale politie.

Wat informantenbeheer betreft, is binnen DOJ een officier aangeduid die fungeert als nationaal informantenbeheerder en die bevoegd is voor het gehele nationale informantenbeheer binnen de geïntegreerde politie. Hij handelt onder het gezag van de Federale Procureur.

Op arrondissementeel niveau

In elke gedeconcentreerde gerechtelijke dienst is een officier belast met de permanente controle van de bijzondere opsporingsmethoden, de BTS-officier (Bijzondere Technieken-Techniques Spéciales). Deze BTS Offr ontvangt alle aanvragen tot gebruik van BOM en is bovendien de functionele verantwoordelijke van de LIB (lokale informantenbeheerder).

De LIB is belast met het arrondissementeel beheer van de informantenwerking wat betekent dat hij het informantenbeheer waarneemt voor het ganse arrondissement en zulks ten aanzien van zowel de federale als de lokale politie. Hij kan zich, voor wat betreft de lokale politiezones die actief aan informantenwerking

qui recourent activement aux indicateurs, par un officier de la police locale de cette zone.

L'officier BTS et le GLI sont désignés sur présentation du directeur judiciaire concerné, après que le directeur général de la police judiciaire a sollicité l'avis du procureur du Roi.

Enfin, un dernier intervenant est l'officier de contact, le fonctionnaire de police qui entretient des contacts réguliers avec des indicateurs.

2.2. Liés au dossier

La circulaire du Collège des procureurs généraux (COL 6) et les circulaires policières jointes en annexe décrivent en détail comment l'observation ou l'infiltration prend cours.

Ces circulaires décrivent le rôle de chaque personnage-clé et commentent en détail les méthodes de travail.

Tant pour l'observation que pour l'infiltration, chaque activité fait l'objet d'un rapport transmis dans son intégralité à l'officier BTS, qui établit un rapport confidentiel à l'intention du magistrat MPR. C'est ce magistrat qui décide quels éléments seront repris dans le procès-verbal.

Il en va de même du recours aux indicateurs. Le contact avec l'indicateur est uniquement autorisé si deux fonctionnaires de contact sont présents. Ces derniers transmettent leur rapport de contact au gestionnaire local des indicateurs, qui rédige un rapport confidentiel à l'intention du magistrat MPR.

3. Formation et encadrement

Il existe au sein de la police judiciaire fédérale 11 fonctions spécialisées (analyste criminel opérationnel, analyste comportemental, interrogateur de mineurs, ...). Les fonctions d'officier BTS, de gestionnaire local des indicateurs et de fonctionnaire de contact sont des fonctions spécialisées. Cela signifie concrètement que ces membres du personnel doivent suivre une formation fonctionnelle et qu'il font l'objet d'une évaluation spécifique.

En ce qui concerne l'officier BTS, plusieurs formations ont déjà été dispensées sous la forme de groupes de travail et dans le cadre de la journée annuelle BTS. Une première formation formelle est prévue pour 2006.

doen, laten bijstaan door een officier van de lokale politie van die zone.

De aanduiding van de BTS Offr en de LIB gebeurt op voordracht van de betrokken gerechtelijk directeur, na advies van de procureur des Konings door de directeur-generaal van de federale gerechtelijke politie.

Tenslotte kennen we ook de figuur van de contact-ambtenaar, de politieambtenaar die geregelde contacten onderhoudt met informanten.

2.2. Zaakgebonden

Het opstarten van een observatie of infiltratie is in detail weergegeven in de onderrichting van het College van Procureurs-generaal (COL 6) en in de als bijlage gevoegde politionele onderrichtingen.

De taak van elke sleutelfiguur wordt omschreven en de bedrijfsprocessen worden omstandig becomingmentarieerd.

Zowel in observatie als in infiltratie wordt van elke activiteit een verslag gemaakt dat integraal wordt toegezonden aan de BTS Offr die hiervan een vertrouwelijk verslag maakt aan de BOM-magistraat. Het is deze magistraat die bepaalt welke elementen zullen worden hernomen in het proces-verbaal.

Hetzelfde geldt wat betreft de informantenwerking, waar een contact met een informant enkel is toegestaan indien tijdens dit contact twee contactambtenaren aanwezig zijn. Hun contactverslag wordt bezorgd aan de lokale informantenbeheerder, die bij middel van vertrouwelijk verslag rapporteert aan de BOM-magistraat.

3. Opleiding en omkadering

Binnen de federale gerechtelijke politie bestaan 11 gespecialiseerde functies (bijvoorbeeld operationeel misdrijfanalist, gedragsanalist, verhoorder van minderjarigen). De BTS officier, lokaal informantenbeheerder en contactambtenaar is een gespecialiseerde functie. Concreet betekent dit dat er een functionele opleiding vereist is om deze functies te mogen vervullen en dat een specifieke evaluatie is voorzien voor de personeelsleden die deze functie bekleden.

Wat de BTS Offr betreft, werden via werkgroepen en de jaarlijkse BTS-dag reeds verschillende vormingen gegeven en is een eerste formele opleiding voorzien in 2006.

En ce qui concerne le recours aux indicateurs, 727 membres du personnel ⁵ qui étaient déjà en fonction avant l'entrée en vigueur de la loi sur les méthodes particulières de recherche ont suivi une formation au cours de la période 2003-2004.

En 2005, 135 membres du personnel ⁶ ont suivi la formation «en régime». Une formation LIB/ officiers de police locale, une formation SCI (Section d'informations criminelles) et 6 formations non SCI sont prévues en 2006.

4. Le recours aux indicateurs

4.1. La répartition des indicateurs

Les indicateurs peuvent être répartis, sur la base de certains critères, en trois catégories. Le gestionnaire local des indicateurs appréciera chaque situation au cas par cas.

1^{re} catégorie:

Relève de la première catégorie, l'indicateur qui fournit régulièrement des informations ayant trait à un domaine spécifique ou dans le cadre de dossiers spécifiques.

Cet indicateur est attribué à la police locale lorsque la plupart des informations qu'il fournit ont un rapport avec ses compétences (territoriales, application COL 2/2002, ...).

2^e catégorie:

Relève de la deuxième catégorie, l'indicateur qui fournit régulièrement des informations ayant trait à un domaine spécifique ou dans le cadre de dossiers spécifiques.

Cet indicateur sera attribué aux membres des SJA (services judiciaires d'arrondissement) qui ne sont pas membres de la SIC lorsque la plupart des informations qu'il fournit ont un rapport avec leurs compétences (territoriales, application COL 2/2002, ...) et pour autant qu'un suivi permanent et intensif ne s'impose pas. Il fournit plutôt des informations réactives.

3^e catégorie:

Relève de la troisième catégorie, l'indicateur

Considéré comme à risque en raison du niveau qu'il occupe dans le milieu criminel ou du niveau des informations qu'il fournit;

Wat informantenwerking betreft, werd in de periode 2003-2004 opleiding gegeven aan 727 personeelsleden ⁵ die voor de inwerkingtreding van de BOM-wet reeds in plaats waren.

In 2005 volgden 135 personeelsleden ⁶ de opleiding «en régime» en in 2006 worden een opleiding LIB/ Off LOKPOL, een opleiding SCI (Sectie Criminele Organisatie)

4. Informantenwerking

4.1. Onderverdeling van de informanten

Op basis van bepaalde criteria kunnen de informanten in drie categorieën worden ingedeeld. De lokale informantenbeheerder zal elke situatie geval per geval beoordelen

Categorie 1:

Tot categorie 1 behoort de informant die regelmatig informatie verschaft over een specifiek domein of in het kader van specifieke dossiers.

Deze informant wordt toegekend aan de lokale politie wanneer de meeste informatie die hij bezorgt, in verband staat met haar bevoegdheden (territoriaal, toepassing van de COL 2/2002,...)

Categorie 2:

Tot categorie 2 behoort de informant die regelmatig informatie geeft over een specifiek domein of in het kader van specifieke dossiers.

Deze informant zal worden toegekend aan de leden van de GDA's (Gerechtelijke Diensten Arrondissement) die geen lid zijn van de SIC wanneer de meeste informatie die hij bezorgt, in verband staat met hun bevoegdheden (territoriaal, toepassing van de COL 2/2002,...) en voor zover er geen permanente en intensieve opvolging voor nodig is. Hij bezorgt eerder reactieve informatie.

Categorie 3:

Tot categorie 3 behoort de informant:

Die men als risicovol beschouwt omwille van het niveau dat hij heeft in het misdaadmilieu of omwille van het niveau van de informatie die hij verschaft.

⁵ Formation LIB/Officier de police locale /Opleiding LIB/ Off LOKPOL (Officier Lokale Politie)
Formation SCI (Section d'informations criminelles)/Opleiding SCI (Sectie criminele informatie)
Formation non SCI/Opleiding niet-SCI

2 jours/dagen = +/- 150 personnes/personen
3 jours/dagen = 127 personnes/personen
1 jour/dag = +/- 450 personnes/personen

⁶ Formation LIB/Officier de police locale/Opleiding LIB/ Off LOKPOL
Formation SCI/Opleiding SCI
Formation non SCI/Opleiding niet-SCI

13 jours/dagen = 13 personnes/personen
13 jours/dagen = 26 personnes/personen
3 jours/dagen = 120 personnes/personen

Qui présente un risque de manipulation accru;
 Qui peut être orienté afin de collecter des informations dans le milieu criminel;
 Qui doit être suivi de façon permanente et intensive.
 => Cet indicateur est suivi par la SIC.

4.2. Analyse de risques

Il est indispensable de procéder à une analyse de risques lors du recrutement d'indicateurs; elle est effectuée par le gestionnaire local des indicateurs (ou l'officier de la police locale).

Cette analyse porte à la fois sur la personne de l'indicateur et sur les informations qu'il fournit.

L'appréciation de la fiabilité des indicateurs et des informations de base fournies doit offrir de meilleurs garanties pour l'intégrité physique et psychique des fonctionnaires de contact ainsi que pour l'anonymat de l'indicateur.

L'analyse de risques relative à la fiabilité de l'indicateur comprend deux volets, à savoir une première analyse de risques au moment de l'encodage d'un nouvel indicateur, suivie d'une réévaluation au moins annuelle pour autant que l'indicateur soit encore actif.

S'il est décidé que la collaboration entraînerait des risques inacceptables, elle n'est pas mise en place.⁷

Analyse de risques relative aux informations de base fournies par un indicateur

Lors de la réception d'informations provenant d'un indicateur, on procédera à une analyse de la fiabilité de l'indicateur ainsi que de l'exactitude des informations. L'objectif est triple:

1. révéler la véritable motivation;
2. évaluer le risque lié aux informations;
3. évaluer l'exactitude des informations.

Analyse de risques «détaillée»

Cette forme d'analyse détaillée doit être envisagée dans les cas suivants:

⁷ Cette décision peut se baser sur les éléments suivants:
 – Il y a trop de risques (physiques et psychiques) pour l'indicateur;
 – Il y a trop de risques pour les fonctionnaires de contact. Dès ce moment, l'indicateur doit être considéré comme non fiable. Le gestionnaire local des indicateurs informe le gestionnaire national des indicateurs. Dès ce moment, cet indicateur sera inscrit sur la liste «non fiable» et la procédure prévue en l'occurrence sera appliquée.

Voor wie er een groter manipulatie-risico bestaat.
 Die georiënteerd kan worden voor informatie-inwinning in het crimineel milieu.

Die permanent en intensief moet worden opgevolgd.
 => Deze informant wordt opgevolgd door de SIC.

4.2. Risicoanalyse

Het uitvoeren van een risicoanalyse is noodzakelijk bij de recrutering van informanten; ze wordt uitgevoerd door de LIB (of de Offr LokPol).

Deze analyse betreft zowel de persoon van de informant als de informatie(s) die hij verstrekt.

De beoordeling van de betrouwbaarheid van de informanten en deze van de verschaft basisinformatie, moet betere garanties bieden voor de fysieke en psychische integriteit van de contactambtenaren evenals voor de anonimiteit van de informant.

De risicoanalyse over de betrouwbaarheid van de informant bestaat uit twee delen, meer bepaald een eerste risicoanalyse op het ogenblik van de codering van een nieuwe informant en nadien minimaal jaarlijks een herevaluatie voor zover de informant nog actief is.

Indien het besluit is dat de samenwerking onaanvaardbare risico's met zich zou meebrengen, wordt geen samenwerking gestart.⁷

Risicoanalyse met betrekking tot een basisinformatie gegeven door een informant

Bij ontvangst van een informatie komende van een informant, zal een betrouwbaarheid van de informant gebeuren evenals van de juistheid van de informatie. Het doel is drieledig:

1. de juiste motivatie aan te tonen;
2. het risico verbonden aan de informatie te beoordelen;
3. de juistheid van de informatie te beoordelen.

'Gedetailleerde' risicoanalyse

Deze vorm van gedetailleerde analyse moet worden overwogen in volgende gevallen:

⁷ Dit besluit kan gebaseerd zijn op volgende elementen:
 – de risico's (fysieke en psychische) voor de informant zijn te groot;
 – de risico's voor de contactambtenaren zijn te groot. De informant dient vanaf dat ogenblik beschouwd te worden als onbetrouwbaar. De LIB brengt de NIB op de hoogte. Vanaf dat ogenblik zal deze informant op de lijst «onbetrouwbaar» worden geplaatst en de in dit geval voorziene procedure zal worden toegepast.

- la gestion de l'indicateur comporte, sur la base de l'analyse de risques initiale ou périodique, des risques élevés, soit pour l'indicateur, soit pour les fonctionnaires de contact;
- l'exploitation des informations obtenues par le biais de l'indicateur exige l'utilisation de moyens importants ou sera particulièrement importante;
- l'exploitation d'une information ponctuelle risque d'entraîner des risques importants pour l'indicateur.

Cette analyse contient une série de questions spécifiques en ce qui concerne:

- les informations en question;
- l'indicateur qui a fourni les informations;
- les fonctionnaires de contact concernés;
- le service qui sera chargé de l'enquête tactique (dossier ouvert);
- l'opinion publique (situation géographique, risque de publicité négative,...)

Cette analyse mènera, d'une part, à des conclusions plus détaillées en ce qui concerne les risques et les mesures qu'il convient de prendre pour limiter ces risques. D'autre part, elle permettra de prendre des décisions mieux étayées sur la manière dont on peut exploiter les informations, ainsi que sur l'attitude à adopter par rapport à l'indicateur.

Si des doutes subsistent quant à l'exactitude des informations, une analyse complémentaire peut être effectuée avec l'autorisation du magistrat MPR ou du magistrat fédéral. Cette analyse est effectuée à l'aide d'un détecteur de mensonges; l'indicateur doit toutefois donner son autorisation. Lors de cette procédure également, la garantie d'anonymat reste une priorité absolue.

4. 3. Règles déontologiques en matière de recours aux indicateurs

Des règles déontologiques ont été rédigées (Annexe A), règles qui ont été acceptées et sont appliquées par toutes les personnes actives dans le recours aux indicateurs au sein des services de police (fonctionnaire de contact -FC-, gestionnaire local des indicateurs -GLI-, officier de la police locale, gestionnaire national des indicateurs -GNI-)

- het runnen van de informant houdt, op basis van de initiële of periodieke risicoanalyse, hoge risico's met zich mee te brengen voor of de informant of de contact-ambtenaren;
- de exploitatie van de via een informant bekomen informatie brengt een belangrijke middeleninzet met zich mee of zal bijzonder belangrijk zijn;
- de exploitatie van een punctuele informatie schijnt tot belangrijke risico's voor de informant te zullen leiden.

Deze analyse omvat een aantal specifieke vragen omtrent:

- de betrokken informatie;
- de informant die de informatie aanbracht;
- de betrokken contactambtenaren;
- de dienst die met het tactisch onderzoek zal worden belast (open dossier);
- de publieke opinie (geografische ligging, risico op negatieve publiciteit...).

Deze analyse leidt enerzijds tot meer gedetailleerde besluiten over de risico's en de te nemen maatregelen om deze risico's te beperken. Anderzijds zal ze toelaten meer onderbouwde beslissingen te nemen over de wijze waarop de informatie kan worden geëxploiteerd, evenals over de houding die ten aanzien van de informant moet worden genomen.

Als er twijfel blijft bestaan over de juistheid van de informatie, kan mits toelating van de BOM-magistraat of de federale magistraat, een bijkomende analyse worden uitgevoerd. Deze analyse gebeurt aan de hand van de leugendetector, maar vergt de toestemming van de informant. Ook bij die procedure blijft de garantie inzake de anonimiteit een absolute prioriteit.

4. 3. Deontologische regels informantenwerking

Er werden deontologische regels opgesteld (Bijlage A) die werden ondertekend en toegepast worden door alle personen die actief zijn in de informantenwerking binnen de politiediensten (Contactambtenaar -CA-, Lokaal Informantenbeheerder -LIB-, Officier Lokale Politie, Nationaal Informantenbeheerder -NIB-)

4.4. Résultats d'enquête sur la base d'une contribution importante de la part de la gestion des indicateurs⁸

Conformément à la circulaire ministérielle de la ministre de la justice du 1/12/2002 en matière de fonds spéciaux, des primes ne peuvent être payées aux indicateurs que si des informations concrètes ont été fournies ou des arrestations ont été effectuées avec ou sans saisie.

Sur la base des paiements effectués en 2004⁹, les résultats sont les suivants:

Arrestations	961
Véhicules saisis	229
Drogues dures ¹⁰	328 Kg
Drogues douces	3.312 Kg
Pilules d'XTC	3.052.101
Armes	67
Argent	1.210.481 euros
Conteneurs de biens volés	10
Nombre d'illégaux interceptés	126

Le paiement de primes aux indicateurs est soumis à des règles strictes qui sont fixées dans la circulaire ministérielle de la ministre de la Justice du 1er décembre 2002.

Les magistrats MPR et le procureur fédéral ont en outre une tâche de contrôle bien définie. Aucune prime supérieure à 500 euros ne peut être payée sans l'autorisation préalable du magistrat MPR et pour les primes (exceptionnelles!) de plus de 2.500 euros, le Procureur fédéral doit donner son autorisation au préalable.

Il est en outre prévu un contrôle trimestriel de la comptabilité, tant au niveau des arrondissements qu'auprès de la DJO qui a été désignée comme ordonnateur pour ces fonds spéciaux. Chaque année, la DJO établit un rapport détaillé en ce qui concerne chaque paiement. Ce rapport annuel est approuvé par le Collège des Procureurs généraux et transmis au SPF Justice et à la ministre de la Justice.

⁸ Données provenant des rapports trimestriels gestion des indicateurs conformément à l'obligation légale à partir du 22-05-2003

⁹ Il y a eu en 2005 quelque 505 paiements. 361 à des indicateurs de la police fédérale politique, 144 à des indicateurs de la police locale. Environ la moitié de tous les paiements (255) ont été effectués dans l'arrondissement de Bruxelles, dont 100 FedPol et 155 LocPol.

¹⁰ Héroïne, cocaïne, speed

4.4. Onderzoeksresultaten op grond van een belangrijke bijdrage vanuit de informantenwerking⁸

Ingevolgde de ministeriële omzendbrief van de minister van justitie van 1/12/2002 inzake de bijzondere fondsen kunnen premies aan informanten enkel worden uitbetaald indien er concrete informatie werd verstrekt of aanhoudingen werden verricht met of zonder inbeslagname.

Op basis van de uitbetalingen in 2004⁹ worden de volgende resultaten weergegeven:

Aanhoudingen	961
Inbeslaggenomen voertuigen	229
Harddrugs ¹⁰	328 Kg
Softdrugs	3.312 Kg
XTC pillen	3.052.101
Wapens	67
Geld	1.210.481 euro
Containers gestolen goederen	10
Aantal onderschepte illegalen	126

De betaling van premies aan informanten is onderworpen aan strikte regels die zijn uitgeschreven in de ministeriële omzendbrief van de minister van justitie van 1 december 2002.

Bovendien hebben de BOM-magistraten en de Federale Procureur een welbepaalde controletaak. Er kan geen enkele premie van boven de 500 euro worden uitbetaald zonder de voorafgaande toestemming van de BOM-magistraat en voor premies (uitzonderlijk!) van meer dan 2.500 euro dient de Federale Procureur voorafgaand zijn machtiging te geven.

Bovendien is er een driemaandelijks controle voorzien van de boekhouding, zowel op arrondissementeel niveau als bij DJO die als ordonnateur is aangeduid voor deze speciale fondsen. Jaarlijks stelt DJO een gedetailleerd verslag op inzake elke betaling. Dit jaarverslag wordt goedgekeurd door het College van Procureurs-generaal en bezorgd aan de Federale Overheidsdienst Justitie en de minister van Justitie.

⁸ Gegevens afkomstig uit de trimestriële verslagen informanten-beheer opgesteld ingevolge de wettelijke verplichting vanaf 22-05-2003.

⁹ Er gebeurden in 2005 zo'n 505 uitbetalingen. 361 aan informanten van de federale politie, 144 aan informanten van de lokale politie. Ongeveer de helft van alle betalingen (255) gebeurden in het arrondissement Brussel, waarvan 100 FedPol en 155 LokPol.

¹⁰ Heroïne, cocaïne, speed.

4.5. Problèmes liés au recours à des indicateurs

Voir l'exposé des motifs du projet de loi, en ce qui concerne la nécessité d'autoriser un indicateur à commettre des faits punissables dans des cas bien précis.

Le projet confirme la pratique existante, en vertu de laquelle le magistrat chargé des méthodes particulières de recherche autorise l'indicateur, dans un certain nombre de cas, à commettre une infraction mineure. Ces autorisations ont *pour finalité le maintien de la position d'information de l'indicateur* lorsqu'il s'avère que l'intérêt de la société est plus important que l'infraction tolérée. Il suffit de penser au maintien de positions d'information en cas de braquage imminent, de traite d'êtres humains, d'assassinat, de trafic d'armes, de trafic international de véhicules, de bandes itinérantes, ou à l'identification des auteurs de faits perpétrés et à la réunion de preuves à leur charge. Le raisonnement appliqué, dans ce domaine, s'appuie sur la liberté du parquet de décider de poursuivre ou non.

Conclusion

Le projet à l'examen précise clairement les six conditions légales cumulatives et les six différences par rapport à l'infiltration (civile). Ces conditions, insérées dans le cadre légal et organisationnel strict qui a été décrit, permettent, dans des cas bien précis et contrôlés, de recourir à un moyen supplémentaire dans la lutte contre le terrorisme et la criminalité organisée.

Annexe

1. Un indicateur est l'indicateur d'un service de police et NON un bien personnel, même si une relation de confiance avec le fonctionnaire de contact constitue une base saine en vue de la poursuite d'une collaboration efficace.

2. L'individualisme est à proscrire. Le recours à des indicateurs doit s'effectuer sur une base collégiale et se fonder sur une ouverture et une loyauté totales vis-à-vis du gestionnaire des indicateurs.

3. Le fonctionnaire de contact se présente toujours comme un fonctionnaire de police vis-à-vis de l'indicateur. C'est lui qui oriente le travail de l'indicateur et non l'inverse.

4. Tout contact fera l'objet d'un enregistrement écrit.

4.5. Knelpunten inzake de informantwerking

Zie de memorie van toelichting van het wetsontwerp wat betreft de nood om informanten te kunnen toelaten strafbare inbreuken te plegen in wel bepaalde gevallen.

Dit ontwerp bevestigt de bestaande praktijk, waarbij de BOM-magistraat in een aantal gevallen de toelating geeft om de informant een kleine inbreuk te laten plegen. Deze toelatingen worden verstrekt met het oog op *het behoud van een bestaande informatiepositie* in die gevallen waarin het maatschappelijk belang duidelijk hoger ligt dan de inbreuk die wordt getolereerd. Denken we maar aan het behoud van informatieposities in geval van nakende overvallen, mensenhandel, moord, wapenzwandel, internationale voertuigenzwandel, rondtrekkende dadergroeperingen, of ter identificatie van daders van gepleegde feiten en het verzamelen van bewijsmateriaal te hunnen laste. De redenering die daarbij wordt gehanteerd, steunt op het beschikkingsrecht van het parket te beslissen al dan niet te vervolgen.

Besluit

In het huidig ontwerp worden de zes cumulatieve wettelijke voorwaarden en de 6 verschilpunten met (burger)infiltratie duidelijk aangegeven. Deze voorwaarden, gekaderd binnen het beschreven strenge wettelijk en organisatorisch kader bieden mogelijkheden om, in welbepaalde en gecontroleerde gevallen een bijkomend hulpmiddel aan te wenden in de strijd tegen het terrorisme en de georganiseerde misdaad.

Bijlage

1. Een informant is informant van een politiedienst en NIET een persoonlijk bezit, zelfs al is een vertrouwensrelatie met de contactambtenaar een gezonde basis tot een verdere doeltreffende samenwerking.

2. Individualisme dient verbannen te worden. Het werken met informanten moet op collegiale basis gebeuren in alle openheid en loyaliteit naar de informanten-beheerder toe.

3. De contactambtenaar maakt zich steeds kenbaar als politieambtenaar ten opzichte van de informant. Hij stuurt de informant en niet omgekeerd.

4. Elk contact zal het voorwerp uitmaken van een geschreven registratie.

5. La relation entre l'indicateur et le fonctionnaire de contact reste strictement professionnelle et ne peut en aucun cas devenir une relation d'amitié, même si l'indicateur ne voit pas les choses de cette façon.

6. Aucun cadeau ni avantage d'une quelconque nature n'est accepté de la part de l'indicateur.

7. L'adresse privée et le numéro de téléphone privé ne sont jamais communiqués à l'indicateur.

8. Les fonctionnaires de contact respectent les règles de collaboration convenues.

9. D'éventuelles actions judiciaires contre l'indicateur ne sont pas exécutées par les fonctionnaires de contact.

10. Un indicateur doit faire l'objet d'évaluations régulières. Le fonctionnaire de contact ne doit pas perdre de vue qu'il peut être manipulé.

11. Lorsqu'il collecte des informations, le fonctionnaire de contact s'efforce autant que possible de s'informer au préalable du rôle exact de l'indicateur.

12. Les missions des fonctionnaires de contact sont particulièrement risquées et délicates. Les fonctionnaires de contact ont dès lors un rôle particulièrement important à jouer envers leurs collègues fonctionnaires de contact: si l'un d'eux constate qu'un collègue ne respecte pas les règles relatives aux relations avec l'indicateur, il est tenu de le lui faire observer. Si le collègue n'est pas ouvert à la critique ou si une dérive est constatée, il doit s'adresser au gestionnaire des indicateurs.

13. La protection de l'identité d'un indicateur est prioritaire. Les fonctionnaires de contact et le GLI mettront tout en œuvre pour garantir cet anonymat. Les fonctionnaires de contact veilleront notamment à rencontrer leur(s) indicateur(s) en terrain neutre, où aucun des deux n'est connu. Les contacts sur les lieux de travail sont à éviter.

14. Les contacts physiques avec les indicateurs se font toujours en présence de deux fonctionnaires de contact.

15. Aucune promesse d'avantage quelconque n'est faite à l'indicateur.

16. Des indicateurs non fiables ne peuvent être approchés d'initiative. S'ils contactent spontanément

5. De relatie tussen informant en contactambtenaar blijft strikt professioneel en mag in geen geval een vriendschappelijke relatie worden, zelfs indien de informant er anders zou over denken.

6. Er worden van de informant geen geschenken aanvaard, noch enig ander voordeel van om het even welke aard.

7. Men geeft nooit zijn privé-adres, noch privé-telefoonnummer aan een informant.

8. De contactambtenaren leven de afgesproken samenwerkingsregels na.

9. Eventuele gerechtelijke acties tegen de informant worden niet uitgevoerd door de contactambtenaren.

10. Een informant dient regelmatig geëvalueerd te worden. Als contactambtenaar dient men er zich steeds bewust van te zijn dat men gemanipuleerd kan worden.

11. Bij het inwinnen van informatie tracht de contactambtenaar zoveel mogelijk op voorhand op de hoogte te zijn van de exacte rol van de informant.

12. De opdrachten van de contactambtenaren zijn bijzonder risicovol en moeilijk. Contactambtenaren hebben daarom een belangrijke rol te vervullen tegenover hun collega's-contactambtenaren: indien men vaststelt dat een collega zich niet houdt aan de regels inzake de omgang met de informanten, dan heeft men de plicht hem hierop te wijzen. Indien de collega niet openstaat voor deze raadgevingen of bij vaststelling van een scheefgegroeide situatie moet men zich tot de informantenbeheerder wenden.

13. Het afschermen van de identiteit van een informant is prioritair. De contactambtenaren en de LIB zullen er alles aan doen om deze anonimiteit te vrijwaren. De contactambtenaren zullen er onder andere voor zorgen hun informant(en) op een neutraal terrein te ontmoeten, daar waar geen van beide gekend is. De contacten op de werkplaats zijn te vermijden.

14. De fysieke contacten met de informanten zullen plaatsgrijpen door twee contactambtenaren.

15. Er worden aan de informant geen beloftes inzake voordelen gedaan.

16. Onbetrouwbare informanten mogen niet op eigen initiatief benaderd worden. Indien zij zelf onze dienst

notre service, nous contrôlons l'utilité de l'information, en concertation avec le gestionnaire local des indicateurs. Mis à part l'exactitude et l'utilité des informations, chaque rapport, outre les procès-verbaux, doit mentionner explicitement que l'information provient d'un indicateur non fiable.

17. Dès le départ, des règles de collaboration doivent être fixées avec l'indicateur. Il faut faire clairement comprendre que la collaboration avec notre service n'octroie nullement une grâce pour des infractions commises dans le passé et ne donne pas carte blanche pour commettre d'éventuelles infractions. L'indicateur reste toujours responsable de ses actes.

18. À aucun moment, le fonctionnaire de contact n'incite un indicateur à commettre une infraction.

19. L'indicateur ne peut poser d'actes en tant que complice ou co-auteur. Toute infraction constatée à ces règles doit être immédiatement signalée au gestionnaire local des indicateurs.

20. Lors de leurs contacts avec les indicateurs, les fonctionnaires de contact veilleront à ne pas fournir d'informations relatives à des enquêtes en cours.

21. Les dérogations aux règles précitées sont soumises aux restrictions suivantes:

22. Accord préalable du gestionnaire local des indicateurs: points 13 à 16, l'accord préalable du magistrat des méthodes particulières de recherche étant également requis pour le point 16 si la proposition d'enregistrer l'indicateur en tant que non fiable émane de ce magistrat;

23. Accord préalable du magistrat des méthodes particulières de recherche par l'intermédiaire du gestionnaire local des indicateurs: points 16 (dans le cas décrit ci-dessus) à 20.

Les autres dispositions du code de déontologie ne peuvent souffrir aucune exception.

contacteren wordt de informatie gecontroleerd op haar bruikbaarheid, in overleg met de lokale informanten-beheerder. Los van de juistheid en de bruikbaarheid van de informatie, moet in elke verslaggeving, andere dan proces-verbaal, expliciet melding worden gemaakt dat de bron een onbetrouwbare informant betreft.

17. Van in het begin moeten samenwerkingsregels worden vastgelegd met de informant. Men moet duidelijk laten verstaan dat het samenwerken met onze dienst in geen geval gratie verleent voor in het verleden gepleegde inbreuken noch de deur opent voor het plegen van mogelijke inbreuken. De informant blijft steeds verantwoordelijk voor zijn eigen daden.

18. Op geen enkel moment, zal de contactambtenaar een informant ertoe aanzetten een inbreuk te begaan.

19. De informant mag geen daden van medeplichtigheid of mededaderschap stellen. Elke vastgestelde inbreuk op deze regels moet onmiddellijk worden gemeld aan de LIB.

20. De contactambtenaren zullen er zorg voor dragen, naar aanleiding van de contacten met informanten, geen informatie(s) te verstrekken over lopende onderzoeken.

21. Afwijkingen op voorgaande regels zijn onderworpen aan volgende beperkingen:

22. Voorafgaand akkoord van de LIB: punten 13 tot en met 16, waarbij voor 16 tevens het voorafgaand akkoord van de BOM-magistraat noodzakelijk is indien het voorstel tot het registreren als onbetrouwbare van hem/haar uitgaat.

23. Voorafgaand akkoord van de BOM-magistraat via de LIB: punten 16 (in het hiervoor beschreven geval) tot en met 20

Op de overige bepalingen van de deontologische regels is geen uitzondering mogelijk.

E. Audition de M. Eric Liévin, directeur des Unités Spéciales de la police fédérale

Les services des Unités Spéciales, plus communément appelés DSU, sont, entre autres, chargés de l'exécution sur le terrain de la quasi-totalité des méthodes particulières de recherche, principalement en matière d'infiltration, observation, contrôles visuels discrets et écoutes directes. La gestion des informateurs, par contre, ne relève pas des missions des la DSU.

En matière de méthodes particulières de recherche, les services de la DSU ne peuvent être mis en œuvre que par une décision écrite d'un des magistrats expressément prévus par la loi.

La DSU ne dépend par ailleurs pas de la même hiérarchie que celle des enquêteurs, ce qui constitue une garantie supplémentaire de nature à prévenir d'éventuels abus dans le chef de services d'enquête trop enthousiastes dans l'emploi des méthodes et moyens particuliers mis en œuvre par la DSU.

Par contre, le fonctionnement général et le suivi de l'exécution des méthodes particulières de recherche fait l'objet d'un contrôle externe rigoureux exercé d'une part par l'Autorité judiciaire, qu'il s'agisse du Parquet Fédéral, des magistrats MPR ou des juges d'instruction en charge des dossiers concernés par les opérations de la DSU et d'autre part par l'organisation policière elle-même, services d'enquête comme services centraux.

L'organisation et les activités du service d'infiltration font ainsi l'objet d'un suivi trimestriel poussé exercé par un comité d'accompagnement présidé par Monsieur le Procureur Général Schins.

Le personnel en charge de l'exécution des méthodes particulières de recherche fait l'objet d'une sélection, d'une formation de base et continuée très sélective et très professionnelle qui vise non seulement à n'employer que du personnel techniquement très performant mais également et surtout, très fiable et responsable, et en tout cas, étranger à tout comportement à la James Bond ou autres barbouzes.

Afin de prévenir toute dérive dans le chef du comportement du personnel, d'autres mesures ont été prises, notamment en matière de temps de présence, d'encadrement ainsi que d'accompagnement psychologique.

Ainsi, le temps de présence maximum est, pour un agent infiltrant, de 6 ans et pour les autres membres du team d'infiltration, responsables compris, de 10 années.

Cette mesure est à dictée par le souci de sécurité pour les agents ainsi que par une volonté de prévenir

E. Hoorzitting met de heer Eric Liévin, directeur van de Speciale Eenheden van de federale politie

De diensten van de Speciale Eenheden, in de wending DSU genoemd, zijn, onder meer belast met de praktische uitvoering van nagenoeg alle bijzondere opsporingsmethodes, voornamelijk inzake infiltratie, observatie, discrete visuele controles en het gericht af luisteren. Het beheer van de infiltranten valt daarentegen niet onder de opdrachten van de DSU.

Wat de bijzondere opsporingsmethodes betreft, kan op de diensten van de DSU slechts een beroep worden gedaan via een schriftelijke beslissing van een van de uitdrukkelijk door de wet bepaalde magistraten.

De DSU hangt overigens niet van dezelfde hiërarchie af als die van de speurders; wat een bijkomende waarborg biedt om eventuele misbruiken te voorkomen bij opsporingsdiensten die al te enthousiast zijn in de aanwending van de methodes en bijzondere middelen die door de DSU worden toegepast.

Op de algemene werking en de voortgangsbewaking van de uitvoering van de bijzondere opsporingsmethodes wordt een externe, strenge controle uitgevoerd door enerzijds de rechterlijke overheid, met name het federaal parket, de BOM-magistraten of de onderzoeksrechters belast met dossiers waarop de operaties van de DSU betrekking hebben en anderzijds door de politieorganisatie zelf, zowel door de opsporingsdiensten als door de centrale diensten.

Op de organisatie en de activiteiten van de infiltratiedienst vindt aldus een grondige, driemaandelijke voortgangsevaluatie plaats door een begeleidingscomité voorgezeten door procureur-generaal Schins.

Het personeel belast met de bijzondere opsporingsmethodes wordt eerst geselecteerd, vervolgens krijgen zij een voortgezette, uiterst selectieve en zeer professionele basisopleiding die erop gericht is niet alleen sterk presterend personeel in dienst te nemen, maar personeel dat ook en vooral uitermate betrouwbaar en verantwoordelijk is en in alle gevallen niets op heeft met gedragingen à la *James Bond* of andere geheim agenten.

Teneinde elke ontsparing van het gedrag van het personeel te voorkomen, werden andere maatregelen genomen, inzonderheid inzake de presentietijd, de bestaafing en de psychologische bijstand.

Zo bedraagt de maximale aanwezigheid, voor een infiltrerend agent, 6 jaar en voor de overige leden van het infiltratieteam, met inbegrip van de leidinggevendenden, 10 jaar.

Deze maatregel werd ingegeven door de zorg voor de veiligheid van de agenten alsmede door de wens om

tout estompement de la norme au sein d'un service très particulier.

Pour ce qui est de l'encadrement au sein de la DSU, une attention toute particulière y est apportée. L'équipe «under-cover», pour ne citer qu'elle, profite d'un encadrement à quatre niveaux, justifié tant par des raisons opérationnelles que par un souci d'éviter toutes dérives. Cet encadrement est unique à la police et n'a pas d'équivalent dans nombre d'autres pays.

Il est important de souligner le fait que les opérations d'infiltration menées par la DSU ne s'apparentent en rien aux séries télévisées et ne constituent qu'une suite de contacts visant à atteindre des objectifs préalablement définis par les autorités judiciaires (Parquet fédéral, juges d'instruction, magistrat MPR, ...). Les commissions de suivi prévues par la loi ne laissent par ailleurs aucune réelle initiative aux agents infiltrants.

La DSU a également veillé à soigner l'accompagnement psychologique de ses membres et de ses services.

Deux psychologues sont impliqués à temps plein dans la sélection, la formation, le suivi et la réinsertion dans les autres services de police du personnel DSU.

Outre la présence de ces psychologues d'entreprise, des psychologues externes à la police voient régulièrement les membres de l'équipe d'infiltration et constituent à la fois une solution alternative en cas de problèmes pour ces policiers et un signal d'alarme pour les responsables DSU.

L'ensemble de ces mesures porte ses fruits et à l'heure actuelle, aucun dérapage dans l'exécution par les services habilités de la DSU des méthodes particulières de recherche n'a été à déplorer. Aucune décision de justice et aucun dossier du Comité P n'a eu à sanctionner des fautes ou dérives dans l'application par les services DSU des méthodes particulières de recherche.

Tous les efforts de la DSU tendent en permanence à faire en sorte que cela ne se produise jamais.

F. Audition de M. Christian De Valkeneer, procureur du Roi

M. Christian de Valkeneer précise qu'il intervient en tant que représentant du Conseil des procureurs du Roi, à qui l'avant-projet de loi avait été soumis. Lors de sa réunion du 9 septembre 2005, le Conseil a rendu un avis, qui peut être résumé comme suit:

normvervaging binnen een zeer bijzondere dienst te voorkomen.

Aan de omkadering binnen de DSU werd bijzonder veel aandacht besteed. Zo geniet – bij wijze van voorbeeld – het undercoverteam een omkadering van vier niveaus, wat zowel wordt gerechtvaardigd door operationele redenen als door het streven om excessen te voorkomen. Die omkadering is uniek bij de politie en heeft zijns gelijke niet in tal van andere landen.

Het is belangrijk te onderstrepen dat de door de DSU uitgevoerde infiltratie-operaties hoegenaamd geen gelijkenis vertonen met de televisieseries en een reeks van contracten vormen die beogen de vooraf door de rechterlijke autoriteiten vastgestelde doelstellingen (federaal parket, onderzoeksrechters, BOM-magistraat, ...) te halen. De opvolgingscommissies waarin de wet voorziet, laten trouwens geen enkel reëel initiatief uitgaan van de infiltrerende agenten. De DSU heeft ook gezorgd voor de psychologische begeleiding van zijn leden en zijn diensten.

Bij de selectie en de begeleiding van het DSU-personeel en zijn de wederinschakeling in de andere politiediensten worden voltijds twee psychologen betrokken.

Naast de aanwezigheid van die bedrijfspsychologen, hebben de psychologen die extern aan de politie zijn, geregeld contacten met de leden van het infiltratieteam en vormen terzelfder tijd een alternatieve oplossing wanneer die politiemensen problemen hebben en zorgen zij voor een knipperlichtfunctie bij de DSU-beleidsmensen.

Al die maatregelen werpen hun vruchten af en tot dusver viel geen enkele buitensporigheid in de tenuitvoerlegging, door de gemachtigde DSU-diensten, van de bijzondere opsporingsmethodes te betreuren. Geen enkele gerechtelijke beslissing en geen enkel dossier van het Comité-P heeft fouten of uitwassen hoeven te sanctioneren bij de toepassing, door de DSU-diensten, van de bijzondere opsporingsmethodes.

De inspanningen van de DSU zijn er voortdurend op gericht te zorgen dat zulks nooit voorvalt.

F. Hoorzitting met de heer Christian De Valkeneer, procureur des Konings

De heer Christian de Valkeneer preciseert dat hij optreedt als vertegenwoordiger van de Raad van de procureurs des Konings, waaraan dit voorontwerp van wet was voorgelegd. Tijdens zijn vergadering van 9 september 2005, heeft die Raad een advies uitgebracht, dat kan worden samengevat als volgt:

1) Remarques d'ordre général:

– Le Conseil avait recommandé d'adapter, en cas de prise d'otages, les dispositions relatives aux interceptions de communications et de dépasser le délai de 24h. endéans lesquelles cette interception peut avoir lieu. Une remarque similaire a été faite quant au contrôle visuel discret avec vue dans une habitation: puisque ce contrôle visuel discret ne pourra plus être effectué dans le cadre d'une «mini-instruction», ne faudrait-il pas, dans le cas spécifique d'une prise d'otages, d'attribuer cette compétence au procureur du Roi? La réquisition d'un juge d'instruction dans de telles situations de crise n'est pas toujours possible, et peut parfois même s'avérer inopportune.

– Par ses arrêts du 22 juillet 2003 et du 27 octobre 2004 dans les affaires Edwards et Lewis contre Royaume-Uni, la Cour européenne des droits de l'homme a décidé, dans une affaire de provocation, que le droit au procès équitable est violé lorsque les défenseurs d'une personne jugée n'ont pas accès à certaines informations dont l'accusation, elle, est informée. Or, dans les méthodes particulières de recherche, l'anonymat des personnes y participant revêt une grande importance. Même si les procureurs du Roi estiment que le système mis en place dans le projet de loi est équilibré, il faut cependant être conscient que la Belgique pourrait être condamnée par la Cour.

2) Remarques sur les articles:

– Article 2 du projet (qui fait de la provocation une cause générale d'irrecevabilité des poursuites): n'aurait-il pas été plus opportun de reprendre la définition de la Cour de cassation? L'article 2 renvoie par ailleurs à la notion de «fonctionnaire de police», ce qui pourrait s'avérer trop restrictif, dans la mesure où il existe aussi des fonctionnaires qui ont des compétences de constatation et de recherche des infractions sans être des fonctionnaires de police au sens de la loi sur la fonction de police. Ces fonctionnaires pourraient, dans le cadre de leur mission, effectuer des manœuvres assimilables à la provocation. Étendre l'interdiction de la provocation à tous les «agents d'autorité» permettrait d'englober ces personnes;

– Article 3 (suppression, dans le cadre de la «mini-instruction» du contrôle visuel discret): comme cela a été dit plus haut, une exception pourrait être prévue pour le cas spécifique de la prise d'otages;

1) Algemene opmerkingen:

– de Raad had de aanbeveling geformuleerd, in geval van gijzelingen, de bepalingen met betrekking tot het onderscheppen van mededelingen aan te passen en de termijn van 24 uur waarbinnen die onderschepping mag plaatsvinden te overschrijden. Een soortgelijke opmerking werd gemaakt in verband met de rechtstreekse visuele controle in een woning: die visuele directe controle kan niet langer verricht worden in het raam van een «mini-onderzoek». De vraag rijst of, in het specifieke geval van een gijzelneming, die bevoegdheid niet aan de Koning kan worden verleend. De opvordering van een onderzoeksrechter in soortgelijke crisissituaties, is niet altijd mogelijk, en kan soms zelfs inopportuun blijken.

– Door zijn arresten van 22 juli 2003 en 27 oktober 2004 in de zaken Edwards en Lewis tegen het Verenigd Koninkrijk besliste het Europees Hof voor de Rechten van de Mens, in een dossier inzake provocatie, dat het recht op een billijk proces met voeten wordt getreden wanneer de verdedigers van een berechte persoon geen toegang krijgen tot bepaalde gegevens waarvan de beklaagde partij wél geïnformeerd is. Bij de bijzondere opsporingsmethodes, is de anonimiteit van de personen die daaraan deelnemen, van groot belang. Ook al achten de procureurs des Konings de in het wetsontwerp uitgewerkte regeling evenwichtig, toch moet men er terdege van bewust zijn dat België door het Hof zou kunnen worden veroordeeld.

2) Opmerkingen op de artikelen:

– i.v.m. artikel 2 van het wetsontwerp (dat van provocatie een algemene grond tot niet-ontvankelijkheid van de vervolging maakt): ware het niet raadzamer geweest de definitie van het Hof van Cassatie over te nemen? Artikel 2 verwijst voorts naar het begrip «politieambtenaar», wat al te beperkend kan blijken aangezien er tevens ambtenaren met bevoegdheden inzake vaststelling en opsporing van misdrijven, zonder dat zij politieambtenaar zijn in de zin van de wet op het politieambt. Die ambtenaren zouden, in het raam van hun ambt, handelingen kunnen uitvoeren die gelijkgesteld kunnen worden met provocatie. De uitbreiding van het verbod op provocatie tot alle «met gezag beklede beambten», zou het mogelijk maken die personen daaronder te doen vallen.

– Artikel 3 (opheffing, in het raam van het mini-onderzoek» van de discrete visuele controle): zoals reeds eerder gesteld, zou in een uitzondering kunnen worden voorzien voor het specifieke geval van gijzelingen;

– Article 4 (interceptions de courriers): cette modification est tout à fait opportune. Pourquoi ne pourrait-on cependant étendre le champ d'application de la disposition à d'autres types de courriers, comme les envois recommandés;

– Article 6 (contrôle visuel discret): le projet fait une distinction entre le domicile, qui est davantage protégé, et d'autres lieux privés. Il serait souhaitable de saisir l'occasion de l'adoption de ce projet de loi pour définir clairement la notion de «domicile» en droit belge;

– Article 8 (exemptions de peines pour les agents qui ont été autorisés, dans le cadre des méthodes particulières de recherche, à commettre des infractions): ne faudrait-il pas inclure les informateurs et les experts civils?

– Article 13 (indicateurs): lorsque le Conseil des procureurs du Roi a rendu son avis sur l'avant-projet de loi, cet article ne concernait que les infractions terroristes. La portée de l'article a depuis été étendue à toute une série d'infractions (droit pénal humanitaire notamment). Les procureurs du Roi sont d'avis que la permission donnée aux indicateurs de commettre un certain nombre d'infractions peut poser de réels problèmes. Le parallélisme ne peut en effet pas être fait entre les indicateurs et les agents infiltrants, dans la mesure où ces derniers font l'objet d'un encadrement, qu'ils sont intégrés dans une structure policière et qui sont des fonctionnaires de police;

– Article 19 (procédure de contrôle par la Chambre des mises en accusation): ce contrôle est prévu à différents stades du traitement d'une affaire, soit avant la clôture de l'instruction, soit au moment de cette clôture ou lors du jugement. L'instauration de ce contrôle constitue une mesure positive.

G. Exposé de M. Tom Bauwens, Ordre des barreaux flamands

L'Ordre des barreaux flamands accepte, en principe, que la loi sur les méthodes particulières de recherche aille très loin, et ce, en raison de la nécessité de ces méthodes dans certaines enquêtes.

La Cour d'arbitrage a cependant partiellement annulé la loi sur les méthodes particulières de recherche sous sa forme initiale. La loi à l'examen répond dès lors aux observations formulées à l'époque par la Cour d'arbitrage. L'orateur observe qu'un arrêt de la Cour d'arbitrage ne dépasse toutefois pas les limites de la question préjudicielle qui est soumise. La ministre a donné à

– Artikel 4 (onderschepping van post): deze wijziging is volkomen opportuun. Waarom zou men echter de toepassingsfeer van de bepaling niet uitbreiden tot andere soorten post, zoals aangetekende zendingen?

– Artikel 6 (directe visuele controle): het ontwerp maakt een onderscheid tussen de woning en andere privéplaatsen. Het ware wenselijk de goedkeuring van dit wetsontwerp aan te grijpen om duidelijk het begrip «woning» in Belgisch recht te omschrijven;

– Artikel 8 (vrijstelling van straffen voor de agenten die in het raam van de bijzondere opsporingsmethodes machtiging kregen om misdrijven te plegen): moeten hierbij niet de informanten en de burgerexperten gevoegd worden?

– Artikel 13 (informanten): toen de Raad van procureurs des Konings zijn advies over het voorontwerp van wet heeft uitgebracht, had dit artikel alleen betrekking op terroristische misdrijven. Sindsdien is de strekking van het artikel uitgebreid tot een hele reeks misdrijven (met name inzake het humanitair strafrecht). De procureurs des Konings zijn van mening dat de aan de informanten verleende machtiging om een aantal misdrijven te plegen, reële problemen kan doen rijzen. Tussen de informanten en de infiltrerende agenten kan immers geen parallel worden getrokken, aangezien laatstgenoemden worden omkaderd, in een politiestructuur zijn opgenomen en politie-ambtenaren zijn.

– Artikel 19 (controleprocedure door de kamer van inbeschuldigingstelling): in die controle wordt voorzien in verschillende stadia van de behandeling van een zaak, ofwel vóór de beëindiging van het onderzoek, ofwel bij die afronding, ofwel op het ogenblik van de berechting. De instelling van die controle vormt een positieve maatregel.

G. Uiteenzetting van de heer Tom Bauwens, Orde van Vlaamse Balies

De Orde van Vlaamse Balies aanvaardt, in principe, de vergaande aard van de BOM – Wet gelet op de noodwendigheden hiertoe in bepaalde onderzoeken.

Het Arbitragehof heeft, evenwel, de BOM-wet in haar oorspronkelijke vorm, gedeeltelijk vernietigd. Huidige wet is dan ook een tegemoetkoming aan de opmerkingen die het Arbitragehof destijds maakte. De spreker merkt evenwel op dat een arrest van het Arbitragehof maar zo ver gaat als de prejudiciële vraag die wordt voorgelegd. De minister heeft aan dit arrest een bepaalde invulling

cet arrêt une certaine interprétation qui, selon l'Ordre des barreaux flamands, est incomplète.

La Cour d'arbitrage estimait et estime qu'il faut prévoir un mécanisme de contrôle sur certaines techniques particulières de recherche et, notamment, en ce qui concerne le dossier confidentiel, où il est proposé que toute la procédure doit être soumise au contrôle d'un juge offrant toutes les garanties d'impartialité.

L'ordre des barreaux flamands fait observer à cet égard qu'une de ces garanties est précisément le principe du contradictoire, nul ne doutant de l'impartialité de la chambre des mises en accusation, mais on ne peut pas demander aux avocats traitant un dossier d'avoir une confiance aveugle. Un tel principe est, une fois de plus, contraire aux principes précités.

L'Ordre des barreaux flamands perçoit bien la volonté de protéger certains aspects comme l'identité ou certaines données sensibles (à tel point que l'Ordre n'est pas demandeur de la publicité de ces données), mais il faut se demander s'il n'y a pas moyen de tendre à une solution intermédiaire.

L'Ordre des barreaux flamands propose à cet égard de travailler, dans le dossier confidentiel, avec un autre dossier confidentiel. Une partie du dossier est ainsi soumise à la contradiction, une autre pas.

Dans le système anglo-saxon, auquel d'autres orateurs ont déjà renvoyé, cette technique est parfois appliquée.

Le projet de loi prévoit que la procédure est menée devant la chambre des mises en accusation et que la défense et les parties civiles sont entendues dans ce cadre. L'Ordre des barreaux flamands se demande sur quoi elles seront entendues. Elles n'ont en effet pas accès au dossier, elles n'en connaissent pas le contenu, elles ne savent pas comment la procédure s'est déroulée. Le projet de loi demande une trop grande confiance de la part de la défense.

Il convient d'y apporter l'attention requise si l'on veut éviter dans le futur des problèmes avec la Cour d'arbitrage, la Convention européenne des Droits de l'Homme et la Cour européenne des Droits de l'Homme.

En ce qui concerne les indicateurs, l'orateur observe que le projet de loi dispose que l'indicateur n'est pas déchargé de sa responsabilité pénale. Mais que penser des termes «en principe»? Ou bien il est déchargé de sa responsabilité pénale, ou bien il ne l'est pas. Les mots

gegeven die, naar mening van de Orde van Vlaamse Balies, onvolledig is.

Het Arbitragehof was, en is van oordeel dat voorzien moet worden in een controlemechanisme op bepaalde bijzondere opsporingstechnieken, en met name met betrekking tot het vertrouwelijk dossier waar wordt voorgesteld dat de hele procedure moet onderworpen worden aan een controle van een rechter die alle waarborgen van onpartijdigheid biedt.

De Orde van Vlaamse Balies merkt hierbij op dat net een van die waarborgen het principe van tegenspraak is, waarbij niemand twijfelt aan de onpartijdigheid van de kamer van inbeschuldigingstelling, doch men kan van de bij een dossier betrokken advocaten geen blind vertrouwen vragen. Dergelijke regeling is, andermaal, in strijd met hogere principes.

De Orde van Vlaamse Balies is niet blind voor het feit dat men bepaalde aspecten zoals identiteit of gevoelige gegevens wil beschermen (zodanig dat de Orde geen vragende partij is met betrekking tot de openbaarmaking van deze gegevens) maar de vraag moet gesteld of er niet gestreefd kan worden naar een tussenoplossing.

De Orde van Vlaamse Balies stelt hierbij voor te werken, binnen het vertrouwelijk dossier, met een ander vertrouwelijk dossier. Een deel van het dossier wordt aldus aan tegenspraak onderworpen, een ander deel niet.

In het Angelsaksische systeem, waarnaar door andere sprekers reeds werd verwezen, wordt deze techniek soms toegepast.

In het wetsontwerp wordt gesteld dat een procedure wordt gevoerd voor de KI en dat de verdediging en de burgerlijke partijen daarin gehoord worden. De Orde van Vlaamse Balies stelt zich de vraag over wat deze zullen worden gehoord? Ze hebben immers geen toegang tot het dossier, ze hebben geen kennis over de inhoud, ze weten niet hoe de procedure verlopen is. Het wetsontwerp vraagt (té) veel vertrouwen van de verdediging.

Als men wil vermijden dat er in de toekomst problemen rijzen met het Arbitragehof, het EVRM en het EHRM dient hieraan de nodige aandacht te worden besteed.

Inzake de informanten merkt de spreker op dat het wetsontwerp bepaalt dat de informant in principe niet ontslagen wordt van zijn strafrechtelijke verantwoordelijkheid. Wat met «in principe»? Ofwel wordt hij ontslagen van zijn strafrechtelijke verantwoordelijkheid ofwel niet.

«en principe» sont une cause d'excuse dissimulée. Ils constitueront à tout le moins une source de maintes discussions. Ils peuvent donner lieu à l'invocation d'une violation des articles 10 et 11 devant la Cour d'arbitrage.

L'observation et l'infiltration ne sont pas réalisées par n'importe qui. Des unités spécialisées qui, en ce qui concerne cette partie du dossier, sont placées sous le contrôle d'un juge impartial, assument cette mission.

En revanche, les informateurs, par exemple ceux de troisième catégorie, ne sont pas des anges.

Paradoxalement, moins de choses sont réglées vis-à-vis de ces personnes, nonobstant le fait qu'il s'agit de citoyens qui, en tout état de cause, sont déjà impliqués dans des activités criminelles. Et c'est précisément pour ces personnes qu'aucun contrôle par la chambre des mises en accusation n'est prévu. Le principe de la contradiction n'est absolument pas d'application en l'espèce. L'intervenant s'attend à ce que cette situation pose des problèmes.

Un autre problème qui se pose est qu'en règle générale ou dans certains cas, les candidats informateurs sont soumis à un test polygraphique avant d'être choisis. Que se passera-t-il si l'informateur n'est pas retenu? Quid des résultats du test polygraphique?

L'intervenant estime que le système du test polygraphique n'a pas été développé à cette fin.

Une circulaire ministérielle règle le paiement des informateurs. Ces dispositions n'accroissent-elles pas le risque de manipulation de l'information?

M. Bauwens conclut en indiquant que la chambre des mises en accusation doit précisément être impliquée en ce qui concerne l'informateur, avec la garantie d'impartialité, par la tenue d'un débat effectivement contradictoire sur la base d'un accès limité à certaines parties – de procédure – du dossier confidentiel.

L'orateur n'est pas d'accord avec ceux qui ont observé que la Cour d'arbitrage n'avait formulé aucune exigence à ce propos. L'orateur réplique que cette question n'a jamais été posée à la Cour d'arbitrage, ce qui est une différence fondamentale.

L'orateur conclut dès lors qu'il convient de modifier la loi. Cette loi est par conséquent une loi de réparation, qui doit entrer en vigueur avant le 31 décembre 2005. Cela ne signifie toutefois pas que l'on peut faire fi de principes tels que celui de la contradiction. Une nouvelle question à la Cour d'arbitrage pourrait dès lors donner lieu à une nouvelle loi de réparation.

De woorden 'in principe' zijn een verdoken verschoningsgrond. Het zal minstens een grond van veel discussies zijn. Het kan aanleiding geven tot de inroeping van een schending van de artikelen 10 en 11 voor het Arbitragehof.

Verder blijkt dat de observatie en de infiltratie niet door om het even wie worden uitgevoerd. Gespecialiseerde eenheden die, wat dat deel van het dossier betreft, onder controle staan van een onpartijdige rechter, nemen deze taak op zich.

De informanten daarentegen, bijvoorbeeld die van «derde categorie», zijn geen engeltjes.

Paradoxaal wordt er ten aanzien van deze personen minder geregeld, niettegenstaande het een burger betreft die sowieso al betrokken is bij criminele activiteiten. Voor deze personen, waarbij de Orde van Vlaamse Balies het nut en de noodzaak allerminst in twijfel trekt, wordt nu net in geen controle van de kamer van inbeschuldigingstelling voorzien. Hier is het principe van de tegenspraak helemaal niet aan de orde. De spreker voorspelt problemen.

Een volgend probleem dat zich stelt is dat in de regel, dan wel in sommige gevallen, bij het kiezen van een informant, de kandidaat onderworpen aan een polygraaftest. Wat als die informant niet wordt gekozen? Wat met de uitslag van de polygraaftest?

De spreker meent dat het systeem van de polygraaftest voor dergelijke doeleinden niet gemaakt werd.

Verder blijkt dat een ministeriële omzendbrief de betaling regelt van de informanten. Verhoogt dat niet een risico tot manipulatie van informatie?

De heer Bauwens concludeert dat net voor deze persoon, de informant, de KI moet worden ingeschakeld, mét waarborg van onpartijdigheid door het voeren van een effectief tegensprekelijk debat op grond van een beperkte toegang tot bepaalde – procedurele – delen van het vertrouwelijk dossier.

De andere sprekers hebben in dit verband opgemerkt dat het Arbitragehof dit niet vereist heeft. De spreker repliceert hierop dat het niet aan het Arbitragehof werd gevraagd om zich hierover uit te spreken, hetgeen een fundamenteel verschil is.

De spreker besluit dan ook dat er nood is aan een wetswijziging. Deze wet is dan ook een reparatiewet die voor 31 december 2005 in voege moet treden. Dit wil evenwel niet zeggen dat een aantal principes zoals de tegenspraak kunnen en mogen overboord worden gegooid. Een nieuwe vraag aan het Arbitragehof zou dan wel eens een nieuwe reparatiewet kunnen betekenen.

H. Audition de M. André Risopoulos, de l'«Ordre des Barreaux francophones et germanophone»

Le fait de prévoir dans une loi l'organisation d'un système qui prive de la contradiction un aspect du dossier qui se trouve en procédure est un événement d'une importance absolument considérable.

Sans doute faut-il, pour répondre aux vœux de la Cour d'arbitrage, qu'une réforme soit menée, mais il ne faut pas perdre de vue qu'il s'agit ici de procédure pénale, et que la plus grande prudence est donc requise.

Permettre qu'une personne mise en cause dans un dossier pénal ne puisse avoir qu'une connaissance partielle de ce dossier est éminemment délicat, et il faudra à tout le moins s'assurer que la loi réponde au prescrit de la Convention européenne de sauvegarde des droits de l'homme et à l'actuelle jurisprudence de la Cour européenne.

Il est évident que les avocats n'exigent pas de connaître les noms des informateurs ou des infiltrants contenus dans le «dossier confidentiel». Mais il n'y a pas que ce genre d'informations dans le dossier: il y a le procès-verbal de base, la dénomination de la technique utilisée et les raisons qui ont motivé le choix de la technique particulière. Faut-il considérer que, pour certaines infractions (qui ne sont d'ailleurs pas limitées au terrorisme), il faut accepter qu'aucun contrôle contradictoire ne puisse exister sur le choix de la méthode et certains aspects de son déroulement alors que cela serait, en pratique, le seul moyen de contrôler le respect des principes essentiels des méthodes particulières de recherche, à savoir le principe de proportionnalité et celui de subsidiarité?

Il faut que tout ce qui relève de la procédure (étant entendu que l'identité des personnes infiltrées ou des informateurs n'entre pas dans cette catégorie) puisse relever d'un juge indépendant et impartial, c'est-à-dire un juge devant lequel un débat contradictoire peut, à un moment quelconque, avoir effectivement lieu.

Il n'y a que deux cas, dans le droit positif belge, où ce débat peut ne pas avoir lieu. Le premier vise le refus du juge, pendant que l'instruction est en cours, de permettre à la personne mise en cause d'avoir accès à l'intégrité du dossier. Il s'agit ici d'une restriction limitée dans le temps, et de toute évidence justifiée (un accès pré-

H. Hoorzitting van de heer André Risopoulos, van de «*Ordre des Barreaux francophones et germanophone*»

In een wet de organisatie bepalen van een systeem dat de tegenspraak ontzegt aan een aspect van het dossier waarvan de procedure aan de gang is, is een zeer belangrijke gebeurtenis.

Om aan de wensen van het Arbitragehof tegemoet te komen, moet allicht een hervorming worden doorgevoerd, maar men mag niet uit het oog verliezen dat het hier om een strafprocedure gaat en dat dus de grootste omzichtigheid vereist is.

Toestaan dat een persoon die bij een strafdossier betrokken is slechts ten dele van dat dossier kennis mag nemen, is uiterst delicaat en men zal er op zijn minst moeten voor zorgen dat de wet strookt met het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden en met de huidige jurisprudentie van het Europees Hof voor de rechten van de mens.

Het ligt voor de hand dat de advocaten niet eisen de namen van de in het «vertrouwelijk dossier» vermelde informanten of infiltranten te kennen. Dat dossier bevat echter meer dan alleen die informatie: er zijn ook het basisproces-verbaal, de benaming van de gebruikte techniek en de redenen waarom de bijzondere techniek werd gekozen. Moet men ervan uitgaan dat voor bepaalde misdrijven (die trouwens niet tot het terrorisme beperkt zijn) moet worden aanvaard dat geen enkele controle op tegenspraak kan bestaan op de keuze van de methode en bepaalde aspecten van het verloop ervan, terwijl dat in de praktijk het enige middel zou zijn om de inachtneming van de essentiële beginselen van de bijzondere opsporingsmethoden na te gaan, met name het evenredigheidsbeginsel en het subsidiariteitsbeginsel?

Al wat deel uitmaakt van de procedure (en het moge duidelijk zijn dat de identiteit van de infiltranten of informanten geen deel uitmaakt van die categorie) zou onder de bevoegdheid van een onafhankelijke en onpartijdige rechter moeten vallen, dat wil zeggen een rechter voor wie op om het even welk ogenblik daadwerkelijk een debat op tegenspraak plaats kan hebben.

In het Belgisch positief recht zijn er slechts twee gevallen waarin dat debat niet kan plaatsvinden. Het eerste betreft de weigering van de rechter, terwijl het gerechtelijk onderzoek nog aan de gang is, de bij het geding betrokken persoon toe te staan inzage te hebben van het hele dossier. Het gaat daarbij om een in de tijd be-

maturé au dossier pourrait faire échouer l'instruction en cours).

Le second cas est celui des témoins anonymes. Ici aussi, cela se justifie puisque des garanties particulières sont mises en place, et que tout le monde connaît la nature de la technique utilisée.

Dans la loi en projet par contre, on demande au juge du fond d'approuver les décisions de la chambre des mises en accusation sans même connaître les raisons qui ont mené cette juridiction à valider la procédure.

Il faut se garder de légitimer quelque chose d'aussi énorme qu'un contrôle effectué par un magistrat sans aucun débat contradictoire.

I. Audition de M. Julien Pieret, de la «Ligue des droits de l'homme»

Trois points méritent assurément d'être développés dans l'analyse du projet de loi 2055: la méthode utilisée par le ministre pour élaborer ce projet, un résumé des enseignements déduits de l'arrêt 202/2004 rendu par la Cour d'arbitrage et une analyse du projet en tant que tel au regard de ces enseignements et de toute autre source pertinente en matière de protection des libertés individuelles (ce dernier point sera examiné *infra* par le professeur Lode Van Outrive).

1) La méthode

Une fois de plus, force est de constater que le ministre foule au pied les principes élémentaires normalement d'application dans une saine démocratie marquée par une gouvernance éclairée. En effet:

- alors que l'arrêt de la Cour d'arbitrage fut rendu en décembre 2004, le ministre a attendu la fin octobre 2005 pour déposer son projet;
- alors que ce même arrêt maintenait les effets des dispositions annulées jusqu'au 31 décembre 2005, le ministre attend le dernier moment pour déposer son projet de loi. Ce faisant, Mme Onkelinx s'est mise elle-même dans les conditions de l'urgence, réclamée tant devant le Conseil d'État que devant la Chambre des représentants. Or, ce projet – de plus de 150 pages – nécessite un examen rigoureux qui ne peut faire l'économie de débats multiples et éclairés;
- alors qu'elles avaient proposé leurs services, il est navrant de constater que le ministre a élaboré son pro-

perke restrictie, die duidelijk gerechtvaardigd is (een voorbarig toegang tot het dossier zou het lopend gerechtelijk onderzoek kunnen doen mislukken).

Het tweede geval is dat van de anonieme getuigen. Ook hier is dat gerechtvaardigd aangezien er bijzondere garanties zijn en iedereen de aard van de gebruikte techniek kent.

In het wetsontwerp daarentegen wordt aan de feitenrechter gevraagd in te stemmen met de beslissingen van de kamer van inbeschuldigingstelling zonder dat hij zelfs maar de redenen kent die dat rechtscollege ertoe hebben gebracht de procedure geldig te verklaren.

Men moet zich ervoor hoeden zoiets ongehoords als een controle door een magistraat zonder enig debat op tegenspraak wettelijk te bekrachtigen.

I. Hoorzitting van de heer Julien Pieret, van de «Liga voor mensenrechten»

In de analyse van het wetsontwerp verdienen drie punten ongetwijfeld bijzondere aandacht: de door de minister gebruikte methode om dat wetsontwerp uit te werken, een samenvatting van de lessen die zijn getrokken uit arrest nr. 202/2004 van het Arbitragehof en een analyse van het wetsontwerp zelf in het licht van die lessen en van elke andere inzake bescherming van de individuele vrijheden relevante bron (dat laatste punt zal *infra* worden onderzocht door professor Lode Van Outrive).

1) De methode

Eens te meer moet worden vastgesteld dat de minister de meest elementaire principes die normaal gelden in een gezonde en door wijs bestuur gekenmerkte democratie met voeten treedt. Immers:

- het Arbitragehof heeft zijn arrest in december 2004 uitgebracht, maar de minister heeft haar wetsontwerp pas eind oktober 2005 ingediend;
- datzelfde arrest handhaaft de uitwerkingen van de vernietigde bepalingen tot 31 december 2005, maar de minister wacht tot het laatste moment om haar wetsontwerp in te dienen. Zodoende heeft mevrouw Onkelinx er zelf voor gezorgd dat de dringende behandeling die zowel aan de Raad van State als aan de Kamer van volksvertegenwoordigers werd gevraagd, noodzakelijk werd. Dit wetsontwerp – van meer dan 150 bladzijden – vereist echter een nauwgezette analyse en tal van welberaden debatten;
- het is betreurenswaardig vast te stellen dat de minister haar wetsontwerp heeft uitgewerkt zonder de min-

jet sans le moins du monde consulter les principales associations de défense des libertés individuelles, ni même les groupements d'avocats spécialisés en matière pénale. C'est autant plus inquiétant que le projet a visiblement été écrit par et pour les services de police et le parquet. Dans une démocratie saine, la justice est là pour encadrer et baliser l'action de la police. Le juge Vandermeersch avait déjà mis en garde contre les dispositions exorbitantes de la loi du 6 janvier 2003, en les jugeant dignes d'un État policier. Force est de constater que la loi en projet renforce encore davantage le caractère dangereux de la loi en projet;

– il est regrettable qu'aucune évaluation de l'arsenal pénal mis en place par la loi du 6 janvier 2003 ne soit actuellement disponible (voir la page 6 de l'exposé des motifs qui évoquent laconiquement les «besoins du terrain»). Or, une telle évaluation apparaît nécessaire avant toute velléité de poursuivre dans cette voie et d'étendre le principe des techniques d'enquête policière. Une telle enquête, scientifique et impartiale, devrait porter, entre autres, sur le coût de mise en œuvre de ces techniques, sur les conditions réelles dans lesquelles peut s'effectuer leur contrôle de légalité, sur leurs résultats en terme de condamnations, sur la question de savoir si leur mise en œuvre n'a pas été détournée, autrement dit si elles ont été utilisées pour effectivement poursuivre la grande criminalité organisée ou si elles ont pu être mobilisées pour enquêter sur des délits moins graves tels que la vente au détail de stupéfiant ou le vol de véhicules...

2. L'arrêt de la Cour d'arbitrage 202/2004

Par cet arrêt, la Cour d'arbitrage a annulé plusieurs dispositions de la loi du 6 décembre 2003. Ainsi:

– l'article 47 *septies* en ce qu'il autorise l'observation avec des moyens techniques permettant d'avoir une vue dans une habitation, en ce compris lors d'une mini instruction - c'est à dire à la demande et sous le contrôle du parquet sans que le juge d'instruction ne soit saisi de l'ensemble du dossier - alors que des atteintes comparables aux libertés individuelles - écoutes téléphoniques, perquisition... - ont été spécialement exclues du champ d'application de la mini instruction. La Cour en déduit une violation des articles 15, 19, 22, 26 et 27 de la Constitution et 8 de la CEDH;

– l'article 28 *septies* en ce qu'il prévoit que les contrôles visuels discrets puissent être mis en œuvre dans

ste raadpleging van de voornaamste verenigingen die de individuele vrijheden verdedigen, hoewel die nochtans hun diensten hadden aangeboden, noch van de in strafzaken gespecialiseerde advocatenassociaties. Dat is des te verontrustender omdat het wetsontwerp kennelijk werd geschreven door en voor de politiediensten en het parket. In een gezonde democratie wordt het optreden van de politie door het gerecht geleid en afgebakend. Rechter Vandermeersch had reeds gewaarschuwd tegen de te ver gaande bepalingen van de wet van 6 januari 2003, die volgens hem een politiestaat waardig waren. Er moet nu worden geconstateerd dat de ontworpen wet het gevaarlijke karakter van de ontworpen wet nog versterkt;

– het valt te betreuren dat thans geen enkele evaluatie beschikbaar is van het straffenarsenaal van de wet van 6 januari 2003 (zie bladzijde 6 van de memorie van toelichting waarin op beknopte wijze gewag wordt gemaakt van de «noden op het terrein»). Een dergelijke evaluatie lijkt echter nodig alvorens er ook maar aan te denken op die weg verder te gaan en het principe van de politionele onderzoekstechnieken uit te breiden. Een dergelijk, wetenschappelijk en onpartijdig, onderzoek zou onder andere betrekking moeten hebben op de kosten van de toepassing van die technieken, op de echte omstandigheden waarin de wettigheidscontrole ervan kan plaatshebben, op de resultaten op het vlak van de veroordelingen en op de vraag of de toepassing ervan niet van haar doel werd afgewend, met andere woorden of die technieken werden gebruikt om daadwerkelijk de grote georganiseerde misdaad te bestrijden, dan wel of ze zijn gebruikt om minder zware delicten te onderzoeken, zoals drugs dealen of het stelen van voertuigen ...

2. Het arrest nr. 202/2004 van het Arbitragehof

Het Arbitragehof heeft aan de hand van dat arrest verschillende bepalingen van de wet van 6 december 2003 vernietigd. Dat geldt voor:

– artikel 47 *septies* voor zover het de observatie toestaat met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning, ook bij een mini-onderzoek – dat wil zeggen op verzoek en onder de controle van het parket zonder dat het hele dossier aan de onderzoeksrechter is voorgelegd, terwijl vergelijkbare afbreuken aan individuele vrijheden – telefoontaps, huiszoeking enzovoort – uitdrukkelijk van het geldingsgebied van het mini-onderzoek zijn uitgesloten. Het Arbitragehof leidt daaruit af dat de artikelen 15, 19, 22, 26 en 27 van de Grondwet en artikel 8 van het EVRM worden geschonden;

– artikel 28 *septies* omdat het bepaalt dat gebruik mag worden gemaakt van inijkoperaties in het kader van

le cadre d'une mini instruction. Pour les mêmes motifs que ceux présidant à l'annulation de l'article 47 *septies*, la Cour annule cette disposition;

– l'article 47 *quater* en ce qu'il rompt le principe d'égalité entre d'une part, un prévenu ayant fait l'objet d'une provocation policière, telle que définie par cet article, lors de la mise en œuvre d'une technique d'enquête, et un autre prévenu, lui aussi provoqué, mais en dehors d'une telle technique. En effet, la loi prévoit d'une part une définition plus restreinte du terme de «provocation» et limite considérablement les conséquences d'une telle pratique que le juge du fond doit tirer (l'irrecevabilité de l'action publique n'est pas prévue par la loi du 6 janvier 2003);

– les articles 47 *septies* (observations), 47 *novies* (infiltrations), 47 *decies* (recours aux indicateurs), 47 *sexies* et 47 *octies* (commission d'une infraction), 47 *undecies* (intervention du juge d'instruction et de la Chambre du conseil) en ce qu'ils prévoient la tenure d'un dossier confidentiel par le seul procureur du Roi. Or un tel dossier peut contenir des informations capitales s'agissant de contrôler la légalité de la mise en œuvre de ces enquêtes. Le fait que ces informations ne soient soumises à un juge indépendant et impartial rompt avec le principe de l'égalité des armes et du respect des droits de la défense notamment prévus par l'article 6 de la CEDH.

En bref, l'on peut retenir trois enseignements majeurs de cet arrêt:

1. Quand une technique d'enquête implique une ingérence dans la vie privée des individus aussi importante que celle induite par une perquisition ou une écoute téléphonique, les garanties en termes de contrôle (en l'espèce, l'exclusion de ces ingérences du champ de la mini-instruction) doivent être équivalentes;

2. L'on ne peut tolérer une discrimination entre une personne poursuivie grâce au recours aux techniques spéciales et une personne faisant l'objet de poursuites traditionnelles. Dans les deux cas, les garanties, notamment en termes de conséquences d'un acte illégal (en l'espèce, une provocation policière) doivent être identiques;

3. Une instrumentalisation du juge d'instruction, via un dossier confidentiel qu'il peut encore consulter mais non évoquer, est inadmissible. L'ensemble de la mise en œuvre d'une technique spéciale ne peut échapper au contrôle effectif (et non simplement formel) d'un juge indépendant et impartial.

een mini-onderzoek. Het Arbitragehof vernietigt die bepaling om dezelfde redenen als voor artikel 47 *septies*;

– artikel 47 *quater* omdat het afbreuk doet aan het gelijkheidsbeginsel tussen enerzijds een beklaagde die het voorwerp heeft uitgemaakt van een provocatie door de politie, zoals bepaald in dat artikel, bij de tenuitvoerlegging van een onderzoekstechniek, en een andere beklaagde, die eveneens werd geprovoceerd maar los van een dergelijke techniek. De wet voorziet immers eensdeels in een beperktere omschrijving van het woord «provocatie» en beperkt anderdeels aanzienlijk de gevolgen van een dergelijke praktijk die de feitenrechter moet trekken (de wet van 6 januari 2003 voorziet niet in de niet-ontvankelijkheid van de strafvordering);

– de artikelen 47 *septies* (observatie), artikel 47 *novies* (infiltratie), artikel 47 *decies* (informantenwerking), artikel 47 *sexies* en artikel 47 *octies* (plegen van een misdrijf), alsmede 47 *undecies* (optreden van de onderzoeksrechter en van de raadkamer), omdat ze bepalen dat alleen de procureur des Konings een vertrouwelijk dossier kan bijhouden. Een dergelijk dossier kan echter zeer belangrijke inlichtingen bevatten wat de controle van de wettigheid van de tenuitvoerlegging van die onderzoeken betreft. Dat die inlichtingen niet aan een onafhankelijke en onpartijdige rechter worden voorgelegd, doet afbreuk aan het principe van de wapengelijkheid en aan de inachtneming van de rechten van de verdediging die onder meer in artikel 6 van het EVRM zijn bepaald.

Kortom, uit dat arrest kunnen de volgende drie grote lessen worden getrokken:

1. Als een onderzoekstechniek een zo aanzienlijke inmenging in de persoonlijke levenssfeer van de individuen impliceert als die welke een huiszoeking of een telefoontap met zich brengt, moeten de waarborgen inzake controle (in dezen de uitsluiting van die inmengingen van het geldingsgebied van het mini-onderzoek) vergelijkbaar zijn;

2. Er kan geen discriminatie worden toegestaan tussen een persoon die wordt vervolgd dankzij het gebruik van de bijzondere technieken en een persoon die op de traditionele wijze wordt vervolgd. In beide gevallen moeten de garanties, onder meer op het stuk van de gevolgen van een onwettige daad (in dit geval een provocatie door de politie) dezelfde zijn;

3. Een instrumentalisering van de onderzoeksrechter via een vertrouwelijk dossier dat hij mag raadplegen maar niet aan zich mag trekken, is onaanvaardbaar. De hele toepassing van een bijzondere techniek moet worden onderworpen aan een daadwerkelijke (en niet louter formele) controle van een onafhankelijke en onpartijdige rechter.

Si aucune modification prenant en compte ces trois enseignements n'est apportée au projet, ce texte s'exposera sans aucun doute à de nouveaux recours, et donc à une très probable annulation de certaines dispositions de celui-ci.

J. Exposé du professeur Lode Van Outrive, Ligue des Droits de l'Homme

L'orateur formule les observations suivantes au sujet du projet de loi:

1. Même si le nouveau projet de loi contient des améliorations quant au pouvoir du juge d'instruction et maintenant aussi quant à celui de la chambre des mises en accusation, il confère au procureur trop de pouvoirs de décision et de contrôle, qui devraient être confiés au juge d'instruction.

L'article 3, alinéa 2, du projet de loi devrait préciser que le procureur du Roi doit - et non peut - requérir du juge d'instruction l'accomplissement d'un acte d'instruction. La Ligue des Droits de l'Homme estime également qu'il y a trop d'exceptions. Prévoir encore des exceptions n'a dès lors plus de sens. L'observation et le contrôle visuel discret (exclus dans le cadre de la mini-instruction) ne peuvent pas être prévus comme exceptions, car ils doivent toujours être autorisés par le juge d'instruction.

En ce qui concerne l'article 5, §1^{er}, du projet de loi (sur le gel de comptes bancaires, de transactions bancaires, etc.), l'orateur estime que c'est le juge d'instruction qui doit pouvoir requérir, et non le procureur. Par ailleurs, les opérations énumérées sont interprétées de manière trop large (par exemple: tous les comptes bancaires, et autres d'un client à l'égard de sa banque) et l'énumération n'est pas assez spécifiquement exhaustive. Par ailleurs, les délais sont également allongés. La Ligue estime que cette mesure va trop loin.

Conformément à l'alinéa 2 de cet article, c'est le juge d'instruction, et non le procureur, qui doit procéder aux nouvelles réquisitions.

En ce qui concerne l'article 6, §1^{er}, du projet de loi (article 46^{quinquies} du Code d'instruction criminelle), la Ligue estime en premier lieu que le juge d'instruction doit toujours – et pas seulement dans le cas d'un domicile – prendre la décision d'autoriser l'accès à un lieu privé et peut donc habiliter les services de police. L'orateur estime que ceci devrait dès lors être communiqué au procureur.

Mocht aan het wetsontwerp geen enkele wijziging worden aangebracht waarbij met die drie lessen rekening wordt gehouden, dan zullen wellicht tegen die tekst nieuwe beroepen worden ingesteld en zullen sommige bepalingen ervan zeer waarschijnlijk worden vernietigd.

J. Uiteenzetting van professor Lode Van Outrive, Liga voor Mensenrechten

De spreker maakt over het wetsontwerp de volgende bemerkingen:

1. Al houdt het nieuwe wetsontwerp reeds verbeteringen in inzake de bevoegdheid van de onderzoeksrechter en nu ook van de kamer van inbeschuldigingstelling, toch krijgt de procureur nog te veel beslissings- en controlebevoegdheden die aan de onderzoeksrechter zouden moeten toegekend worden.

Artikel 3, tweede lid, van het wetsontwerp zou moeten bepalen dat de procureur moet en niet kan de onderzoeksrechter vorderen om een onderzoekshandeling te stellen. Er worden volgens de Liga ook in te veel uitzonderingen voorzien. Dan nog in uitzonderingen voorzien heeft dan ook geen zin meer. Observatie en inkoopoperatie (uitgesloten van het mini-onderzoek) mogen niet als uitzonderingen worden ingeschreven, want zij moeten steeds door de onderzoeksrechter gemachtigd worden.

Wat artikel 5, §1, van het wetsontwerp betreft (over het bevriezen van bankrekeningen, bankverrichtingen, enz.). De spreker is van oordeel dat de onderzoeksrechter moet kunnen vorderen en niet de procureur. Voorts zijn de opgesomde verrichtingen te ruim geïnterpreteerd (bijvoorbeeld: alle bankrekeningen, en andere van een cliënt tegenover zijn bank) en is de opsomming niet specifiek-exhaustief genoeg. Voorts worden ook termijnen verlengd. Volgens de Liga gaat dit te ver.

Overeenkomstig het tweede lid van dit artikel moeten nieuwe vorderingen gebeuren door de onderzoeksrechter en niet door de procureur.

Inzake artikel 6, §1, van het wetsontwerp (artikel 46^{quinquies} van het Wetboek van strafvordering). Vooreerst meent de Liga dat de onderzoeksrechter altijd, en niet alleen in het geval van een woning, de beslissing tot het toelaten om een private plaats te betreden, moet nemen en aldus de politiediensten kan machtigen. Dit moet volgens de spreker dan ook aan de procureur worden meegedeeld.

En ce qui concerne le §3 de cet article, il souligne que toutes les opérations de contrôle visuel discret devraient être autorisées par le juge d'instruction, et non par le procureur. Le Conseil d'État a en effet comparé cette méthode à une perquisition.

En ce qui concerne les articles 9, 2° et 3°, 10, 11, 12, 22, 23 et 26: il serait intéressant de reprendre les articles 235^{ter} et 235^{quater} du Code d'instruction criminelle dans ces dispositions, afin de permettre à la chambre des mises en accusation d'exercer un véritable contrôle de légalité. Que se passe-t-il lorsque la chambre des mises en accusation constate une irrégularité? En effet, la procédure n'est pas contradictoire, ce qui constitue une violation de l'article 6 de la CEDH. Cet élément avait déjà été soulevé par le Conseil d'État, mais il n'en a pas été tenu compte dans le projet de loi.

En ce qui concerne l'article 10, § 1^{er}, du projet de loi: la Ligue estime que les rapports confidentiels doivent non seulement être transmis au procureur, mais aussi au juge d'instruction.

En ce qui concerne le § 2: il serait préférable de mentionner que l'autorisation d'observation est donnée par le juge d'instruction.

En ce qui concerne l'article 12, § 1^{er}, du projet de loi: la Ligue estime que les rapports confidentiels peuvent non seulement être transmis au procureur, mais aussi au juge d'instruction.

En ce qui concerne l'alinéa 3 de cette disposition: étant donné que l'autorisation d'infiltration doit toujours être donnée par le juge d'instruction, il est normal que ce dernier confirme l'existence de l'autorisation d'infiltration dans une décision écrite.

En ce qui concerne l'article 13, 2°, du projet de loi (art. 47^{decies} du Code d'instruction criminelle): la Ligue estime que les infractions autorisées sont trop nombreuses: l'énumération est trop large. La Ligue considère également que le juge d'instruction devrait être informé des infractions commises par l'indicateur. Le rapport transmis au procureur devrait mentionner de quelle manière les six conditions ont été remplies, de façon à permettre au juge d'instruction d'exercer un contrôle. Dans un stade ultérieur, le Collège des procureurs généraux exercera vraisemblablement un contrôle. Ce contrôle n'a jamais été confié à un juge. Ce n'est pas parce que le dossier confidentiel ne pose pas de problèmes que le champ d'application du recours aux indicateurs peut être étendu sans faire l'objet d'un contrôle.

L'intervenant souligne ensuite que l'article 47^{decies}, §7, du Code d'instruction criminelle ne mentionne pas que l'indicateur n'encourt aucune peine, comme c'est

Over § 3 van dit artikel stipt hij aan dat alle inkiijkoperaties een machtiging van de onderzoeksrechter zouden moeten bekomen en niet van de procureur. Deze methode werd immers door de Raad van State vergeleken met huiszoeking.

Wat de artikelen 9, 2° en 3°, 10, 11, 12, 22, 23, en 26 betreft. Het zou aangewezen zijn er de artikelen 235^{ter} en 235^{quater} van het Wetboek van strafvordering in op te nemen zodat de wettigheidscontrole door de kamer van inbeschuldigingstelling werkelijk kan gebeuren. Wat gebeurt er als de KI een onwettigheid vaststelt? De procedure verloopt immers niet op tegenspraak en dat is een schending van artikel 6 van het EVRM. Dit werd overigens door de Raad van State opgemerkt doch niet weerhouden in het wetsontwerp.

Over artikel 10, § 1 van het wetsontwerp. De Liga is van oordeel dat de vertrouwelijke verslagen niet alleen aan de procureur moeten worden meegedeeld, maar ook aan de onderzoeksrechter.

Over § 2: het zou aangewezen zijn te vermelden dat de machtiging tot observatie gegeven wordt door de onderzoeksrechter.

Inzake artikel 12, § 1, van het wetsontwerp. De Liga is van mening dat de vertrouwelijke verslagen niet alleen aan de procureur mogen worden overgezonden, maar ook aan de onderzoeksrechter.

Het derde lid van dit artikel. Vermits de machtiging tot infiltratie altijd door de onderzoeksrechter moet gegeven worden, is het ook normaal dat deze rechter het bestaan van de machtiging tot infiltratie bevestigt bij schriftelijke beslissing.

Artikel 13, 2°, van het wetsontwerp (art. 47^{decies} van het Wetboek van strafvordering). De Liga is van oordeel dat de informant te veel strafbare feiten mag plegen: de opsomming is te ruim. Ook zou de onderzoeksrechter op de hoogte moeten worden gebracht van de strafbare feiten gepleegd door de informant. In het verslag aan de procureur zou best ook vermeld worden hoe aan de zes voorwaarden is voldaan, zodat de onderzoeksrechter dit kan controleren. Later zal het College van Procureurs-generaal weliswaar controle uitoefenen maar nooit controleerde een rechter. Dat er geen problemen zouden zijn met het vertrouwelijk dossier betekent niet dat de werkingssfeer van de informantwerking zomaar mag uitgebreid worden zonder een controle op de aanwending ervan in te voeren.

Voorts stipt de spreker aan dat artikel 47^{decies}, §7, van het Wetboek van strafvordering niet vermeldt dat de informant vrij van straf zou blijven, dit in tegenstel-

le cas du fonctionnaire de police ou de l'expert civil. Or, le projet ne justifie pas la différence de traitement entre l'indicateur, d'une part, et le fonctionnaire de police et l'expert civil, d'autre part.

En ce qui concerne l'article 14 du projet à l'examen, l'orateur estime que le Collège des procureurs généraux devrait également transmettre au doyen des juges d'instruction, conformément à la procédure prévue aux articles 15 et 16, le rapport sur le contrôle des dossiers dans lesquels il a été fait application des techniques particulières de recherche d'observation et d'infiltration ainsi que de recours aux indicateurs.

Article 15bis du projet de loi (article 56bis du Code d'instruction criminelle).

La Ligue estime que le juge d'instruction doit autoriser toutes les observations dans quelque lieu que ce soit et donc pas uniquement dans un domicile (voir supra), comme le prévoit l'article 17 qui alors devient peut-être superflu. Cette observation doit dès lors être exclue de la mini-enquête visée à l'article 28septies du Code d'instruction criminelle (voir article 3 du projet de loi).

Article 25, alinéa 2, du projet de loi. «Dans le ressort de chaque cour d'appel, le premier président désigne, sur l'avis du procureur fédéral, parmi les juges d'instruction, un ou plusieurs juges d'instruction. Depuis quand un membre du parquet peut-il intervenir dans la désignation d'un juge?

2. L'orateur épingle ensuite le fait que certains articles ne respectent pas le principe de proportionnalité. Les dispositions ont une portée trop large.

Il constate avec étonnement qu'en vertu des articles 6 et 18 du projet de loi, les perquisitions et le contrôle visuel discret sont également autorisés à tout moment.

L'article 7 (et l'article 14) du projet de loi. La Ligue estime que l'application de la loi TPR va trop loin en ce qui concerne la recherche des personnes en fuite (phase d'exécution de la peine).

Les garanties de prévisibilité, de proportionnalité et de subsidiarité ne sont pas respectées. Le Conseil d'État l'a du reste fait observer.

L'article 9, 1°, du projet de loi. Cette disposition prévoit que l'appareil servant à prendre des photos (sens large) n'est plus considéré comme un moyen techni-

ling tot de politieambtenaar of de burgerdeskundige. Het ontwerp rechtvaardigt evenwel het verschil in behandeling tussen de informant enerzijds en de politieambtenaar en de burgerdeskundige anderzijds niet.

Over artikel 14 van het wetsontwerp. De spreker is van oordeel dat het College van de Procureurs-generaal het verslag over de controle van de dossiers waarin de bijzondere opsporingsmethoden observatie en infiltratie, en ook de informantenwerking, zijn toegepast ook zou moeten verzenden aan de deken van de onderzoeksrechters, overeenkomstig de procedure voorzien in de artikelen 15 en 16 van het wetsontwerp.

Artikel 15bis van het wetsontwerp (artikel 56bis van het Wetboek van strafvordering).

De Liga is van mening dat de onderzoeksrechter alle observatie met technische middelen in om het even welke private plaats, en dus niet alleen in een woning (zie supra), dient te machtigen, zoals voorzien is in artikel 17 dat dan misschien overbodig wordt. Die observatie moet dus worden uitgesloten van het mini-onderzoek van artikel 28septies van het Wetboek van strafvordering (zie artikel 3 van het wetsontwerp).

Over artikel 25, tweede lid, van het wetsontwerp. In het rechtsgebied van elk hof van beroep wijst de eerste voorzitter onder de onderzoeksrechters één of meerdere onderzoeksrechters aan en dit op het advies van de federale procureur. Sinds wanneer kan een lid van het parket zich evenwel bemoeien met de aanstelling van een rechter?

2. De spreker stipt voorts aan dat sommige artikelen het principe van de evenredigheid niet eerbiedigen. De bepalingen zijn te ruim.

Hij stelt met enige verbazing vast dat overeenkomstig de artikelen 6 en 18 van het wetsontwerp de huiszoeking en inijkoperatie nu ook te allen tijde mogelijk zijn.

Artikel 7 (en ook 14) van het wetsontwerp. De Liga is van oordeel dat de toepassing van de BOM-wet voor de opsporing van voortvluchtige personen (strafuitvoeringsfase) te ver gaat.

De waarborgen van voorzienbaarheid, proportionaliteit en subsidiariteit worden opnieuw niet geëerbiedigd. Dit werd overigens ook opgemerkt door de Raad van State.

Artikel 9, 1°, van het wetsontwerp. Over het toestel dat gebruikt wordt voor het nemen van foto's (ruime bepaling) wordt gesteld dat dit niet meer beschouwd

que. Ici encore, la proportionnalité et la subsidiarité ne sont plus garanties.

En ce qui concerne l'article 13 du projet, l'orateur souligne que les indicateurs peuvent commettre trop de faits punissables (voir supra).

Enfin, le professeur Van Outrive constate que l'écoute directe devient possible à tout moment.

II. — QUESTIONS ET OBSERVATIONS DES MEMBRES

M. Tony Van Parys (CD&V) remercie les invités pour le tableau qu'ils ont brossé des divers problèmes qui se posent.

La commission devra opérer certains choix.

Le doyen des juges d'instruction déterminera:

- quel juge d'instruction est désigné dans les dossiers de terrorisme;
- quelle juridiction d'instruction est compétente;
- quel tribunal examinera la cause.

De la sorte, il devient l'homme le plus puissant du pays. Avec tout le respect dû au doyen des juges d'instruction actuel, il est incompréhensible que, sur la seule base de l'ancienneté, une personne se voie attribuer une compétence aussi importante.

Le membre demande à M. Van Laere ou M. à combien d'indicateurs il a été fait appel, par exemple, en 2004. Quels sont les montants qui ont été payés à ces indicateurs?

M. Dylan Caesar (sp.a-spirit) demande à M. Schins si la désignation de juges d'instruction fédéraux est ou non une option.

III. — REPONSES DES ...

M. Johan Delmulle répond que le doyen des juges d'instruction confiera le dossier à un juge d'instruction spécialisé. Ce choix détermine en effet quelle chambre du conseil, quelle chambre des mises en accusation et quel juge du fond sont compétents.

Ce doyen des juges d'instruction est toutefois lui-même, par définition, un juge d'instruction spécialisé. Il devra disposer d'une expérience utile pour entrer lui-même en ligne de compte comme juge d'instruction spécialisé en vertu de l'article 25 du projet de loi.

wordt als een technisch hulpmiddel. Aldus zijn er geen waarborgen meer voor de proportionaliteit en de subsidiariteit.

Inzake artikel 13 van het wetontwerp stipt de spreker aan dat de informanten te veel strafbare feiten kunnen plegen (zie supra).

Met enige verbazing stelt professor Lode Van Outrive tot slot vast dat direct afluisteren nu ook ten allen tijde mogelijk is.

II. — VRAGEN EN BEMERKING VAN DE LEDEN

De heer Tony Van Parys (CD&V) bedankt de genodigden voor het overzicht van de diverse problemen die zich stellen.

De commissie zal bepaalde keuzes moeten nemen.

De deken van de onderzoeksrechters zal bepalen:

- welke gespecialiseerde onderzoeksrechter wordt aangeduid in terrorismedossiers;
- welk onderzoeksgerecht bevoegd is;
- welke rechtbank de zaak zal behandelen.

Aldus wordt hij de machtigste man van het land. Met alle respect voor de huidige deken van de onderzoeksrechters, is het onbegrijpelijk dat alleen op basis van anciënniteit iemand een dergelijke belangrijke bevoegdheid toegewezen krijgt.

Het lid wenst van de heer Van Laere of de heer Liévin te vernemen op hoeveel informanten er bijvoorbeeld in 2004 een beroep werd gedaan. Welke bedragen zijn aan deze informanten uitbetaald?

De heer Dylan Caesar (sp.a-spirit) wenst van de heer Schins te vernemen of de aanwijzing van federale onderzoeksrechters wel of geen optie is.

III. — ANTWOORDEN VAN DE UITGENODIGDE SPREKERS

De heer Johan Delmulle antwoordt dat de deken van de onderzoeksrechters het dossier zal toedelen aan een gespecialiseerde onderzoeksrechter. Die keuze bepaalt inderdaad welke raadkamer, KI en bodemrechter bevoegd wordt.

Die deken van de onderzoeksrechter is evenwel per definitie zelf een gespecialiseerde onderzoeksrechter. Hij zal over een nuttige ervaring moeten beschikken om zelf overeenkomstig artikel 25 van het wetsontwerp in aanmerking te komen als gespecialiseerde onderzoeksrechter.

Conformément au projet de loi, le doyen des juges d'instruction sera le plus âgé des juges d'instruction spécialisés de Bruxelles désignés par le premier président de la cour d'appel de Bruxelles.

M. Frank Schins fait remarquer que le nombre de juges d'instruction spécialisés n'est pas le même dans les 27 arrondissements judiciaires. Un groupe limité de juges d'instruction doit donc être habilité à opérer sur l'ensemble du territoire. Ces juges d'instruction doivent être choisis d'une manière ou d'une autre.

Le ministère public ne peut bien sûr pas choisir son propre juge. Il faut donc trouver quelqu'un qui décide où le dossier sera traité. Il serait possible de désigner un magistrat autre que le doyen des juges d'instruction, comme par exemple le président d'un tribunal ou un collègue de présidents de tribunaux ou un premier président. Quelle que soit la solution envisagée, à partir du moment où l'on a un nombre limité de juges d'instruction spécialisés, la poursuite de l'affaire dépendra toujours de l'instance ou de la personne qui désignera le destinataire du dossier.

Supposons que la décision dépende du premier président de la cour d'appel de Bruxelles. Ce président interviendra alors, par exemple, dans les affaires de l'arrondissement judiciaire et de la cour d'appel de Gand. Cela n'est pas souhaitable. On a donc opté pour la solution la plus pratique, à savoir le doyen des juges d'instruction. Des critiques ont déjà émises en interne à cet égard. En effet, qu'advient-il si le doyen est malade ou en vacances? Qui le remplacera? L'intervenant estime cependant que ce problème peut être résolu en interne, sans initiative législative.

Fondamentalement, le procureur général plaide pour une révision globale de la manière de travailler. Le Code judiciaire, le Code pénal et le Code d'instruction criminelle ne sont plus adaptés à notre époque. Toutefois, le temps manque pour trouver une solution qui satisfasse tout le monde.

Le projet de loi concernant le Code de procédure pénale (le grand Franchimont) va non seulement alourdir la procédure, mais aussi augmenter son coût.

M. Johan Delmulle convient que l'on pourrait éventuellement réfléchir à la désignation d'un vice-doyen des juges d'instruction en vue du remplacement éventuel du doyen.

Il est heureux que Bruxelles joue un rôle pivot. Il est en effet fréquent, en pratique, que le juge d'instruction doive être désigné dans l'heure.

Overeenkomstig het wetsontwerp zal de deken van de onderzoeksrechters de oudste zijn van de gespecialiseerde onderzoeksrechters van Brussel die aangewezen worden door de eerste voorzitter van het hof van beroep te Brussel.

De heer Frank Schins stipt aan dat niet in alle 27 gerechtelijke arrondissementen evenveel gespecialiseerde onderzoeksrechters aanwezig zijn. Aldus dient een beperkte groep van onderzoeksrechters de bevoegdheid te hebben om over het hele grondgebied te opereren. Die onderzoeksrechters moeten op de een of andere manier gekozen worden.

Het openbaar ministerie mag uiteraard niet zijn eigen rechter kiezen. Dit noopt tot de stelling dat iemand gevonden moet worden die beslist waar het dossier behandeld zal worden. Het zou mogelijk zijn om een magistraat, andere dan de deken van de onderzoeksrechters, aan te wijzen, zoals bijvoorbeeld de voorzitter van een rechtbank of een college van voorzitters van rechtbanken of een eerste voorzitter. Welke oplossing ook, vanaf het ogenblik dat het een beperkt aantal gespecialiseerde onderzoeksrechters betreft, zal de instantie of de persoon die bepaalt naar wie het dossier gaat, altijd het vervolg van de zaak bepalen.

Veronderstel dat de beslissing in handen ligt van de eerste voorzitter van het hof van beroep te Brussel. Aldus zal deze voorzitter zich inmengen in de zaken van bijvoorbeeld het gerechtelijk arrondissement en van het latere hof van beroep van Gent. Dit is niet aangewezen. Er werd dan ook gekozen voor de meest praktische oplossing zijnde de deken van de onderzoeksrechters. Intern is hierover al kritiek gerezen. Immers, wat als die deken ziek is? Op vakantie is? Wie zal hem vervangen? De spreker is evenwel van oordeel dat dit intern, zonder wetgevend initiatief, kan opgelost worden.

De procureur-generaal pleit in wezen voor een globale herziening van de manier van werken. Het Gerechtelijk Wetboek, het Strafwetboek en het Wetboek van strafvordering zijn niet meer aangepast aan deze tijden. Er ontbreekt echter de tijd om tot een oplossing te komen die iedereen bevredigt.

Met het wetsontwerp houdende het Wetboek van strafprocesrecht (de grote Franchimont) zal de procedure niet alleen zwaarder worden maar ook meer geld kosten.

De heer Johan Delmulle beaamt dat er eventueel gedacht kan worden aan een figuur van een vice-deken van de onderzoeksrechters voor de desgevallende vervanging van de deken.

Het is een goede zaak dat Brussel een centrale rol speelt. Immers, in de praktijk gebeurt het vaak dat binnen het uur de onderzoeksrechter aangesteld moet worden.

M. Tony Van Parys (CD&V) souligne que le projet de loi ne fixe aucun critère d'attribution objectif.

Ne convient-il pas, compte tenu de l'importance du rôle dévolu en l'espèce au doyen des juges d'instruction, de néanmoins fixer certains critères dans le projet de loi?

M. Johan Delmulle renvoie aux trois critères de compétence visés à l'article 62bis du Code d'instruction criminelle, critères qui sont également d'application en l'occurrence.

Le parquet fédéral plaide pour que l'enquête soit attribuée au juge d'instruction expérimenté et spécialisé dans les actions du groupe terroriste visé (par exemple au juge spécialisé dans les actions de l'ETA, de l'IRA, du PKK, etc.). Leur expertise doit être mise à profit. Le parquet fédéral soumettra dès lors lui-même au doyen des juges d'instruction spécialisés de Bruxelles une proposition visant à ce que le juge d'instruction le plus qualifié soit désigné.

M. Marc Van Laere explique que la ministre de la Justice alloue chaque année des fonds spéciaux aux services de police. Une partie de ces ressources est gérée par la Direction des opérations judiciaires et permet, d'une part, le financement des opérations sous couverture et, d'autre part, le paiement des indicateurs. Il serait toutefois contre-productif de publier les montants en question. Ces sommes sont gérées en bon père de famille. Les publier inciterait les indicateurs à s'interroger concernant les montants qui leur sont versés.

Certains coefficients de pondération sont utilisés afin de déterminer le montant à payer. Ces coefficients sont notamment liés au risque que court un indicateur lorsqu'il communique l'information, à la précision de l'information par rapport au résultat atteint, etc. Il ressort d'une circulaire ministérielle que lorsque aucun résultat concret n'est engrangé en termes d'arrestations avec saisie, la somme n'est pas payée. Le procureur fédéral et tout magistrat contrôlent la gestion de ces ressources financières.

Sur une base annuelle, on procède environ à 1 000 arrestations, plus de 300 kilogrammes de drogues durables sont saisis, 126 illégaux sont interceptés.

Un peu plus de 500 paiements ont été effectués à des indicateurs. Dans 361 cas, il s'agissait d'un indicateur qui collaborait avec la police fédérale; dans les 144 autres, l'indicateur était en contact avec la police locale.

Les montants sont un peu plus élevés lorsque l'information fournie par l'indicateur se situe dans le cadre des priorités définies par le gouvernement (note cadre

De heer Tony Van Parys (CD&V) stipt aan dat het wetsontwerp geen enkel objectief criterium bepaalt op basis waarvan de toewijzing dient te gebeuren.

Is het, gelet op de belangrijke rol die de deken van de onderzoeksrechter hier heeft, niet aangewezen om toch een aantal criteria in het wetsontwerp vast te leggen?

De heer Johan Delmulle verwijst naar de drie bevoegdcriteria bepaald in artikel 62bis van het Wetboek van strafvordering die ook hier van toepassing zijn.

Het federaal parket pleit ervoor om het onderzoek toe te wijzen aan die onderzoeksrechter die ervaring heeft met, en gespecialiseerd is in, die specifieke terroristische groepering waarvan in casu sprake (zoals bijvoorbeeld de onderzoeksrechter gespecialiseerd in de ETA, of de IRA, of de PKK, ...). Hun expertise terzake dient benut te worden. Zo zal het federaal parket aan de deken van de gespecialiseerde onderzoeksrechters te Brussel zelf een voorstel doen opdat de meest geschikte onderzoeksrechter aangewezen wordt.

De heer Marc Van Laere verduidelijkt dat de minister van Justitie elk jaar bijzondere fondsen toebedeelt aan de politiediensten. Een deel ervan wordt beheerd door de directie gerechtelijk operaties en dient om enerzijds de undercoveroperaties te bekostigen en anderzijds om de informanten te betalen. Het zou evenwel contraproductief zijn om openbaar te maken over welke bedragen het gaat. Deze gelden worden «als een goed huisvader» beheerd. Het openbaar maken, zou voor gevolg hebben dat de informanten zich vragen stellen over de aan hen uitbetaalde sommen.

Er worden bepaalde wegingscoëfficiënten gebruikt om het uit te betalen bedrag te bepalen. Deze wegingscoëfficiënten houden onder meer verband met het gevaar dat de informant loopt door het geven van de informatie, de accuraatheid van de informatie in verhouding tot het geboekte resultaat, etc. Een ministeriële omzendbrief stipuleert dat, als er geen concreet resultaat geboekt wordt naar arrestaties met inbeslagname toe, er niet uitbetaald wordt. De federale procureur en elke magistraat controleren het beheer van die gelden.

Op jaarbasis gebeuren er ongeveer 1.000 aanhoudingen, meer dan 300 kilogram harddrugs worden in beslag genomen, 126 illegalen worden onderschept.

Iets meer dan 500 keer werd een betaling gedaan aan een informant. In 361 gevallen was het een informant die gerund wordt door de federale politie, in 144 gevallen een informant gerund door de lokale politie.

Iets meer wordt uitbetaald wanneer de informatie die de informant aanbrengt zich situeert binnen de door de regering bepaalde prioriteiten (cf. kadernota Justitie).

Justice). Quelque 300 paiements ont été effectués en échange d'informations ne s'intégrant pas dans le plan national de sécurité. Un peu plus de 200 paiements, par contre, concernent des informations qui relèvent des priorités du gouvernement. Tout cela figure dans le rapport annuel détaillé.

M. Tony Van Parys (CD&V) comprend que M. Van Laere ne soit pas en mesure de communiquer toutes les données. Le membre interrogera la ministre à ce sujet.

En effet, dans les circonstances actuelles, il est difficile d'estimer l'ampleur du problème. Il serait utile que le parlement soit informé à ce sujet.

Ongeveer 300 betalingen werden uitgevoerd voor informatie die zich niet binnen het nationaal veiligheidsplan bevindt. Iets meer dan 200 betalingen hebben betrekking op informatie die wel behoort tot de prioriteiten van de regering. Dit alles is weer te vinden in het gedetailleerd jaarverslag.

De heer Tony Van Parys (CD&V) begrijpt dat de heer Van Laere zelf niet alle cijfergegevens bekend kan maken. Het lid zal de minister hierover bevragen.

Immers, in de huidige omstandigheden is het niet eenvoudig om de omvang van het probleem in te schatten. Het zou nuttig zijn dat het Parlement hierover geïnformeerd wordt.