

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

18 mars 2014

PROPOSITION DE LOI

**modifiant le Code d'instruction criminelle en
ce qui concerne l'utilisation
de caméras thermiques**

(déposée par M. Franck Wilrycx
et Mme Carina Van Cauter)

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

18 maart 2014

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van het Wetboek van
Strafvordering wat het gebruik van
warmtebeeldcamera's betreft**

(ingediend door de heer Frank Wilrycx
en mevrouw Carina Van Cauter)

RÉSUMÉ

En Belgique, les caméras thermiques sont trop peu utilisées pour rechercher les plantations de cannabis. La technique est encore souvent considérée comme un moyen technique dans le cadre d'une méthode particulière de recherche, à savoir un contrôle visuel discret permettant de s'introduire dans la vie privée du citoyen.

Comme une caméra thermique ne mesure que les différences de chaleur et détecte uniquement la chaleur à l'extérieur de l'habitation et qu'elle représente ces différences de température sous la forme de taches thermiques, elle ne fournit pas d'images concrètes et détaillées de "l'intérieur" de l'habitation (ou d'un lieu privé).

Cette proposition de loi dispose que l'utilisation aérienne d'une caméra thermique ou son utilisation dans des lieux accessibles à la police ne peuvent être considérées comme un moyen technique dans le cadre d'un contrôle visuel discret et ne requièrent donc pas l'intervention d'un juge d'instruction.

SAMENVATTING

In België wordt voor het opsporen van cannabisplantages te weinig gebruik gemaakt van warmtebeeldcamera's. De techniek wordt nog vaak beschouwd als een technisch hulpmiddel bij een bijzondere opsporingsmethode, met name een inijkoperatie waarbij men binnendringt in de persoonlijke levenssfeer van de burger.

Aangezien een warmtebeeldcamera enkel warmteverschillen meet en enkel de warmte aan de buitenkant van de woning detecteert, en deze temperatuurverschillen weergeeft in warmtevlekken, levert dit geen concrete en gedetailleerde beelden van "in" de woning (of private plaats) op.

Dit wetsvoorstel bepaalt dat het gebruik van een warmtebeeldcamera vanuit de lucht of op plaatsen waar de politie toegang toe heeft, niet kan beschouwd worden als een technisch hulpmiddel bij een inijkoperatie, en dus ook geen interventie van de onderzoeksrechter vergt.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie
PS	:	Parti Socialiste
MR	:	Mouvement Réformateur
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
sp.a	:	socialistische partij anders
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten
VB	:	Vlaams Belang
cdH	:	centre démocrate Humaniste
FDF	:	Fédéralistes Démocrates Francophones
LDD	:	Lijst Dedecker
MLD	:	Mouvement pour la Liberté et la Démocratie
INDEP-ONAFH	:	Indépendant-Onafhankelijk

Abréviations dans la numérotation des publications:

DOC 53 0000/000:	Document parlementaire de la 53 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA:	Questions et Réponses écrites
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral
CRABV:	Compte Rendu Analytique
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:	Séance plénière
COM:	Réunion de commission
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)

Afkortingen bij de nummering van de publicaties:

DOC 53 0000/000:	Parlementair document van de 53 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV:	Beknopt Verslag
CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toezpraken (met de bijlagen)
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
courriel : publications@lachambre.be

Les publications sont imprimées exclusivement sur du papier certifié FSC

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

De publicaties worden uitsluitend gedrukt op FSC gecertificeerd papier

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Le 30 novembre 2013, Eandis et la police ont présenté à la conférence des bourgmestres de Campine un exposé sur le problème croissant des plantations de cannabis.

Le nombre de plantations de cannabis découvertes au cours des dix dernières années a été épinglé, par année, sur une carte de Belgique. On y voit que l'augmentation est spectaculaire. La lutte intensive menée aux Pays-Bas entraîne certainement un effet de glissement vers la Belgique. En 2012, ce sont plus de 1 000 plantations de cannabis qui ont été démantelées en Belgique, avec une concentration le long de la frontière hollandaise.

Dès lors que la culture de plants de cannabis sous des lampes (thermiques) entraîne une grosse consommation d'électricité, celle-ci est souvent prélevée illégalement avant le compteur. Cette fraude représente une perte importante pour la compagnie d'électricité, qui est imputée sur les frais par client (le montant est évalué à 5 euros par an et par client).

En outre, il y a un danger réel en matière de sécurité incendie, certainement dans les noyaux d'habitat densément bâtis, ce qui relève de la responsabilité administrative. À plusieurs reprises déjà, on a constaté des incendies domestiques trouvant leur origine dans des plantations de cannabis situées dans l'habitation ou dans des immeubles attenants. Ci-dessous, on en trouvera une liste pour la zone de police de Turnhout:

2004: incendie domestique à Kasterlee, Loozijde;
2009: incendie domestique à Turnhout, Korte Vianenstraat;
2010: incendie domestique à Lille, Boskant;
2011: incendie domestique à Lille, Beersebaan;
2011: incendie domestique à Beerse, Heigoed;
2012: incendie domestique à Turnhout, Steenweg op Gierle.

C'est la police judiciaire qui a pour mission de rechercher les plantations de cannabis.

Aux Pays-Bas, la police utilise depuis plusieurs années déjà des caméras thermiques en vue notamment de rechercher les plantations de cannabis.

En Belgique, certains magistrats considèrent (considéreraient) que le recours à des caméras thermiques est

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Op 30 november 2013 werd een presentatie gegeven door Eandis en de politie aan de conferentie van Kempense burgemeesters over het toenemend probleem van de cannabisplantages.

Het aantal ontdekte cannabisplantages de voorbije tien jaren, werd per jaar geplot op een kaart van België. Hieruit blijkt een spectaculaire toename. De intensieve aanpak in Nederland heeft zeker een verschuivingseffect naar België tot gevolg. In 2012 werden meer dan 1 000 cannabisplantages ontmanteld in België met een concentratie langs de Nederlandse grens.

Gezien bij de kweek van cannabisplanten onder (verwarmings)lampen veel elektriciteit nodig is, wordt deze veelal illegaal afgetapt voor de meter. Dit betekent een aanzienlijk verlies voor de elektriciteitsmaatschappij, hetgeen verrekend wordt in de kosten per klant (geraamd op 5 euro per jaar per klant).

Bovendien is er een reëel gevaar voor de brandveiligheid zeker in dicht bebouwde woonkernen, hetgeen onder de bestuurlijke verantwoordelijkheid ressorteert. Meermaals werden al woningbranden vastgesteld ten gevolge van cannabisplantages in de woning of aanpalende gebouwen. Hieronder vindt u een lijstje voor de politieregio Turnhout:

2004: woningbrand in Kasterlee, Loozijde;
2009: woningbrand in Turnhout, Korte Vianenstraat;
2010: woningbrand in Lille, Boskant;
2011: woningbrand in Lille, Beersebaan;
2011: woningbrand in Beerse, Heigoed;
2012: woningbrand in Turnhout, Steenweg op Gierle

Het gericht opsporen van cannabisplantages valt onder de taken van gerechtelijke politie.

In Nederland maakt de politie reeds jarenlang veelvuldig gebruik van warmtebeeldcamera's voor o.m. het opsporen van cannabisplantages.

In België beschouw(d)en sommige magistraten het inzetten van warmtebeeldcamera's als een bijzondere

une méthode particulière de recherche au sens des articles 47^{ter} et 47^{sexies} du Code d'instruction criminelle.

Par conséquent, la caméra thermique n'a servi qu'à de rares occasions. D'ailleurs, elle n'a pratiquement pas apporté de valeur ajoutée, car il devait déjà y avoir un dossier étoffé avant qu'une autorisation ne soit délivrée. En effet, le juge d'instruction peut uniquement autoriser une observation "s'il existe des indices sérieux que les faits punissables constituent ou constitueraient une infraction visée à l'article 90^{ter}, §§ 2 à 4, ou sont commis ou seraient commis dans le cadre d'une organisation criminelle visée à l'article 324^{bis} du Code pénal". Un dossier étoffé permet à la police de demander directement un mandat de perquisition et sans doute également de l'obtenir.

La recherche de plantations de cannabis ne pouvait (ne peut) se faire de manière suffisamment minutieuse. De plus, l'augmentation du nombre de plantations exige une plus grande capacité de la police. Dès lors, le défi consiste à rechercher et à démanteler davantage de plantations (vu leur augmentation constante), tout en mettant en œuvre une capacité moindre.

Si l'on examine la législation à ce sujet, on trouve les dispositions pertinentes suivantes:

Art. 47^{ter} § 1^{er}, première phrase, du Code d'instruction criminelle (CIC)

Les méthodes particulières de recherche sont l'observation, l'infiltration et le recours aux indicateurs.

Art. 47^{sexies}, § 1^{er} CIC

L'observation au sens du présent Code est l'observation systématique, par un fonctionnaire de police, d'une ou de plusieurs personnes, de leur présence ou de leur comportement, ou de choses, de lieux ou d'événements déterminés.

Une observation systématique au sens du présent Code est une observation de plus de cinq jours consécutifs ou de plus de cinq jours non consécutifs répartis sur une période d'un mois, une observation dans le cadre de laquelle des moyens techniques sont utilisés, une observation revêtant un caractère international ou une observation exécutée par des unités spécialisées de la police fédérale.

opsporingsmethode in de zin van art. 47^{ter} en art. 47^{sexies} van het Wetboek van Strafvordering.

Dit had tot gevolg dat het toestel voor warmtefotografie slechts sporadisch ingezet werd. Het gaf dan trouwens ook weinig of geen meerwaarde meer omdat er reeds een gestoffeerd dossier moest zijn alvorens er een machtiging afgeleverd werd. Immers, de onderzoeksrechter kan een observatie slechts machtigen "wanneer er ernstige aanwijzingen zijn dat de strafbare feiten een misdrijf uitmaken of zouden uitmaken als bedoeld in artikel 90^{ter}, §§ 2 tot 4, of gepleegd worden of zouden worden in het kader van een criminele organisatie als bedoeld in artikel 324^{bis} van het Strafwetboek". Met een dergelijk gestoffeerd dossier kan de politie beter meteen een huiszoekingsmandaat vragen en wellicht ook krijgen.

Op deze manier kon (kan) het opsporen van cannabisplantages onvoldoende accuraat gebeuren. Bovendien vergt de toename van het aantal plantages alsmear meer capaciteit van de politie. De uitdaging is derhalve om meer plantages (gelet op de constante toename), met minder capaciteitsinzet op te sporen en te ontmantelen.

Wanneer we de wetgeving erop nakijken, stoten we op volgende relevante bepalingen:

Art. 47^{ter} § 1, eerste zin, van het Wetboek van Strafvordering (Sv)

De bijzondere opsporingsmethoden zijn de observatie, de infiltratie en de informantenwerking.

Art. 47^{sexies}, § 1 Sv

Observatie in de zin van dit Wetboek is het stelselmatig waarnemen door een politieambtenaar van één of meerdere personen, hun aanwezigheid of gedrag, of van bepaalde zaken, plaatsen of gebeurtenissen.

Een stelselmatige observatie in de zin van dit Wetboek is een observatie van meer dan vijf opeenvolgende dagen of van meer dan vijf niet-opeenvolgende dagen gespreid over een periode van een maand, een observatie waarbij technische hulpmiddelen worden aangewend, een observatie met een internationaal karakter, of een observatie uitgevoerd door de gespecialiseerde eenheden van de federale politie.

Un moyen technique au sens du présent Code est une configuration de composants qui détecte des signaux, les transmet, active leur enregistrement et enregistre les signaux, à l'exception des moyens techniques utilisés en vue de l'exécution d'une mesure visée à l'article 90ter.

Un appareil utilisé pour la prise de photographies n'est considéré comme moyen technique au sens du présent Code que dans le cas visé à l'article 56bis, alinéa 2.

Art. 56bis, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle

“Par dérogation à l'article 56, § 1^{er}, alinéa 3, les autorisations du juge d'instruction par lesquelles il ordonne des méthodes particulières de recherche sont exécutées par le procureur du Roi. Il est procédé conformément aux articles 47ter à 47novies.

Seul le juge d'instruction peut en outre autoriser une observation, visée à l'article 47sexies, effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue dans un domicile, ou dans une dépendance propre y enclose de ce domicile au sens des articles 479, 480 et 481 du Code pénal, ou dans un local utilisé à des fins professionnelles ou comme résidence par un avocat ou un médecin, visé à l'alinéa 3, lorsqu'il existe des indices sérieux que les faits punissables constituent ou constitueraient une infraction visée à l'article 90ter, §§ 2 à 4, ou sont ou seraient commis dans le cadre d'une organisation criminelle visée à l'article 324bis du Code pénal.(...)”

Une analyse de la doctrine et de la jurisprudence nous apprend ce qui suit:

Par la loi du 6 janvier 2003, le législateur a introduit les méthodes particulières de recherche dans le Code d'instruction criminelle (articles 47ter – 47undecies du Code d'instruction criminelle). Les méthodes particulières de recherche sont l'observation, l'infiltration et le recours aux indicateurs.

Le législateur qualifie ces méthodes de recherche de “particulières” en raison de leurs caractéristiques spécifiques. Leur toute première particularité est leur caractère “secret”; une nécessité absolue pour la réussite de telles techniques de recherche.¹ D'autres caractéristiques déterminantes des méthodes particulières de recherche tiennent au fait que “leur application est susceptible de porter atteinte aux libertés et droits fondamentaux, tels que le respect de la vie privée, et

¹ C. VAN DEN WYNGAERT, *Strafrecht en strafprocesrecht: in hoofdlijnen*, Anvers, Maklu, 2011, 895-897.

Een technisch hulpmiddel in de zin van dit Wetboek is een configuratie van componenten die signalen detecteert, deze transporteert, hun registratie activeert en de signalen registreert, met uitzondering van de technische middelen die worden aangewend om een maatregel als bedoeld in artikel 90ter uit te voeren.

Een toestel gebruikt voor het nemen van foto's wordt uitsluitend beschouwd als een technisch hulpmiddel in de zin van dit Wetboek in het geval bedoeld in artikel 56bis, tweede lid.

Art. 56bis, § 1, Sv

In afwijking van artikel 56, § 1, derde lid, worden de machtigingen van de onderzoeksrechter waarbij hij bijzondere opsporingsmethoden beveelt ten uitvoer gelegd door de procureur des Konings. Er wordt gehandeld overeenkomstig de artikelen 47ter tot 47novies.

Alleen de onderzoeksrechter kan bovendien een observatie machtigen, zoals bedoeld in artikel 47sexies, met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning, of in de door deze woning omsloten eigen aanhorigheid in de zin van de artikelen 479, 480 en 481 van het Strafwetboek, of in een lokaal dat aangewend wordt voor beroepsdoeleinden of de woonplaats van een advocaat of een arts zoals bedoeld in het derde lid, wanneer er ernstige aanwijzingen zijn dat de strafbare feiten een misdrijf uitmaken of zouden uitmaken zoals bedoeld in artikel 90ter, §§ 2 tot 4, of gepleegd worden of zouden worden in het kader van een criminele organisatie zoals bedoeld in artikel 324bis van het Strafwetboek. (...)”

Een analyse van de rechtsleer en rechtspraak, brengt ons het volgende bij:

De wetgever heeft, bij wet van 6 januari 2003, de bijzondere opsporingsmethoden opgenomen in het Wetboek van Strafvordering (artt. 47ter – 47undecies Sv). De bijzondere opsporingsmethoden zijn de observatie, de infiltratie en de informantenwerking.

De wetgever kwalificeert deze opsporingsmethoden als “bijzonder” omwille van hun specifieke kenmerken. Allereerst worden ze getypeerd door hun “heimelijk” karakter; een absolute vereiste voor het welslagen van zulke opsporingstechnieken.¹ Andere doorslaggevende kenmerken bestaan uit het feit dat “de toepassing van de bijzondere opsporingsmethoden de fundamentele rechten en vrijheden kan aantasten, zoals de eerbiediging van het privéleven, en afbreuk kan doen aan

¹ C. VAN DEN WYNGAERT, *Strafrecht en strafprocesrecht: in hoofdlijnen*, Antwerpen, Maklu, 2011, 895-897.

d'empiéter sur les principes fondamentaux de la procédure pénale, tels que le principe de loyauté dans la collecte des moyens de preuve".²

L'observation est définie par le législateur comme "l'observation systématique, par un fonctionnaire de police, d'une ou de plusieurs personnes, de leur présence ou de leur comportement, ou de choses, de lieux ou d'événements déterminés".

Selon la loi, il ne peut être question d'une observation "systématique" que si cette observation dure "plus de cinq jours consécutifs ou de plus de cinq jours non consécutifs répartis sur une période d'un mois". Sont également considérées comme systématiques, une observation "dans le cadre de laquelle des moyens techniques sont utilisés", une observation "revêtant un caractère international" ou encore une observation "exécutée par des unités spécialisées de la police fédérale".

Toutes les autres observations qui ne relèvent pas de l'une de ces catégories sont qualifiées d'observations "ordinaires" et sortent donc du champ d'application du régime spécifique des méthodes particulières de recherche.³

Le législateur a exclu les appareils utilisés pour la prise de photographies de la notion de "moyens techniques" en raison de leur caractère peu secret et intrusif au plan de la protection de la vie privée du citoyen⁴.

Une exception est cependant prévue à cette exclusion, à savoir l'utilisation d'un tel appareil dans le cadre d'un contrôle visuel discret, tel que visé à l'article 56*bis* du Code d'instruction criminelle, qui vise à réaliser des observations concernant la présence ou le comportement de personnes "dans" le domicile, la présence de certaines choses "dans" le domicile ou des événements se déroulant "dans" le domicile.

Tant dans les travaux préparatoires parlementaires que dans l'arrêt de la Cour d'arbitrage du 21 décembre 2004 (n° 202/2004), il est souligné que l'article 56*bis*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle habilite le juge d'instruction à ordonner une observation effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue *dans* un domicile, parce que l'atteinte à la vie privée est

fundamentele beginselen van de strafrechtspleging, zoals het loyaliteitsbeginsel bij het zoeken naar bewijzen".²

De observatie wordt door de wetgever gedefinieerd als "het stelselmatig waarnemen door een politieambtenaar van één of meerdere personen, hun aanwezigheid of gedrag, of van bepaalde zaken, plaatsen of gebeurtenissen".

Volgens de wet kan er pas sprake zijn van een "stelselmatige" observatie als het gaat over "een observatie van meer dan vijf opeenvolgende dagen of van meer dan vijf niet-opeenvolgende dagen gespreid over een periode van een maand". Worden ook beschouwd als zijnde stelselmatig, de observaties "waarbij technische hulpmiddelen worden aangewend", de observaties "met een internationaal karakter" of nog de observaties "uitgevoerd door de gespecialiseerde eenheden van de federale politie".

Alle andere observaties die niet in een van deze categorieën thuishoren, worden bestempeld als "gewone" observaties en vallen bijgevolg buiten het toepassingsgebied van het specifieke regime van de bijzondere opsporingsmethoden.³

De wetgever heeft, wegens de laagdrempeligheid inzake heimelijkheid en indringendheid op de persoonlijke levenssfeer van de burger⁴, de toestellen gebruikt voor het nemen van foto's uitgesloten uit het begrip "technische hulpmiddelen".

Op deze uitsluiting werd evenwel een uitzondering voorzien, namelijk het gebruik van een dergelijk toestel in het kader van een inijkoperatie, zoals bedoeld in artikel 56*bis* Sv, die als bedoeling heeft waarnemingen te doen betreffende de aanwezigheid of de gedragingen van personen binnen "in" de woning, de aanwezigheid van zaken "in" de woning of van gebeurtenissen die zich binnen "in" de woning voordoen.

Zowel in de parlementaire voorbereidingswerken als in het arrest van het arbitragehof van 21 december 2004 (nr. 202/2004) wordt benadrukt dat artikel 56*bis*, § 1 Sv de bevoegdheid geeft aan de onderzoeksrechter om een observatie te bevelen met behulp van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven *in* een woning, omdat de inbreuk op het privéleven hier dermate groot

² Exposé des motifs du projet de loi concernant les méthodes particulières de recherche et quelques autres méthodes d'enquête, *Doc. parl.* Chambre 2001-02, n° 1688/001, p. 8.

³ CMI Anvers, 18 octobre 2007, NC 2009, 211.

⁴ BERKMOES, H. et DELMULLE, J., De bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden, 2008, p. 359.

² Memorie van toelichting bij het wetsontwerp betreffende de bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden, *Parl. St.* Kamer 2001-02, nr. 1688/001, p. 8.

³ KI Antwerpen, 18 oktober 2007, NC 2009, 211.

⁴ BERKMOES, H. en DELMULLE, J., De bijzondere opsporingsmethoden en enige andere onderzoeksmethoden, 2008, p. 359.

tellement importante que seul un juge d'instruction peut être habilité à autoriser cette méthode.

Selon la Cour constitutionnelle, une observation effectuée à l'aide de moyens techniques afin d'avoir une vue dans un domicile est une mesure qui peut être comparée, en ce qui concerne l'ingérence dans le droit au respect de la vie privée, à la perquisition et à l'écoute, à la prise de connaissance et à l'enregistrement de communications et de télécommunications privées. En raison de la gravité de l'atteinte à des droits fondamentaux (droit au respect de la vie privée et droit à l'inviolabilité du domicile) qu'elle implique, la mesure ne peut être autorisée que dans les mêmes conditions que celles concernant la perquisition et les écoutes téléphoniques.

La circulaire COL 13/2006 du Collège des procureurs généraux souligne, elle aussi, que seule la vue *dans* un domicile, et non la vue *sur* un domicile, est visée. La mesure visant la vue sur un domicile, par exemple pour savoir si une certaine personne entre dans un domicile ou en sort, ne relève pas de l'article 56*bis*, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle. Le régime de cette mesure, dont la finalité est la vue sur le domicile, ne change d'ailleurs pas si, à cette occasion, l'on a brièvement une vue dans le domicile, par exemple, lors de l'ouverture d'une porte ou d'une fenêtre.

Le 19 novembre 2013, la Cour de cassation a rendu un jugement au sujet de l'utilisation d'une caméra thermique.

Une caméra thermique est un appareil utilisé dans le cadre de la thermographie, qui permet d'obtenir à (grande) distance des images d'objets émettant un rayonnement thermique, et dans lesquelles les différences de température sont traduites ou converties en différentes nuances de couleurs.

Cet appareil correspond par conséquent à la notion d'"appareil utilisé pour la prise de photographies" visée à l'article 47*sexies*, § 1^{er}, dernier aliéna, du Code d'instruction criminelle.

Toutefois, un tel appareil (utilisé pour prendre des photos) n'est considéré par le législateur comme un "moyen technique" au sens de l'article 47*sexies*, § 1^{er}, alinéa 3, du Code d'instruction criminelle que lorsqu'il est utilisé dans le cadre d'un contrôle visuel discret, visé à l'article 56*bis*, alinéa 2, du Code d'instruction criminelle, qui a, comme précisé plus haut, pour but d'effectuer des observations relatives à la présence ou aux agissements de personnes "dans" le domicile, à la présence de choses "dans" le domicile ou à des événements se produisant "dans" le domicile.

is dat enkel een onderzoeksrechter de bevoegdheid kan hebben deze methode te machtigen.

Volgens het Grondwettelijk Hof is een observatie met gebruik van technische hulpmiddelen om zicht te verwerven in een woning een maatregel die, wat betreft de inmenging in het recht op eerbiediging van het privéleven, kan worden vergeleken met de huiszoeking en met het afluisteren en opnemen van privécommunicatie en -telecommunicatie. Vanwege de ernst van de erdoor teweeggebrachte inmenging in grondrechten (recht op eerbiediging van het privéleven en het recht op onschendbaarheid van de woning) kan de maatregel enkel worden toegelaten onder dezelfde voorwaarden als diegenen die gelden in verband met de huiszoeking en het afluisteren van telefoongesprekken.

Ook in de COL 13/2006 van het college van procureurs-generaal wordt onderstreept dat enkel gevisieerd wordt het zicht *in* een woning en niet *op* een woning. De maatregel om zicht te krijgen op een woning, bijvoorbeeld om zicht te krijgen of een bepaalde persoon al dan niet een woning betreedt of verlaat, ressorteert niet onder artikel 56*bis*, tweede lid, Sv. Het regime van deze maatregel, met als finaliteit het werven van een zicht *op* de woning, verandert trouwens niet als men daarbij kortstondig zicht in de woning bekomt door bijvoorbeeld het openen van een deur of een venster.

Op 19 november 2013 heeft het Hof van Cassatie een uitspraak gedaan inzake de inzet van een warmtebeeldcamera.

Een warmtebeeldcamera is een toestel dat gebruikt wordt voor warmtefotografie, waarbij op (grote) afstand opnames kunnen worden gemaakt van objecten die warmte uitstralen en waarbij de warmteverschillen vertaald of omgezet worden in verschillende kleurschakeringen.

Een dergelijk toestel beantwoordt bijgevolg aan het begrip "toestel gebruikt voor het nemen van foto's", als bedoeld in artikel 47*sexies*, § 1, laatste lid, Sv.

Echter, een dergelijk toestel (gebruikt voor het nemen van foto's) wordt door de wetgever pas beschouwd als een "technisch hulpmiddel" in de zin van artikel 47*sexies*, § 1, derde lid, Sv wanneer het gebruikt wordt in het kader van een inijkoperatie, zoals bedoeld in art. 56*bis*, tweede lid, Sv, die, zoals hiervoor gezegd, als bedoeling heeft waarnemingen te doen betreffende de aanwezigheid of de gedragingen van personen binnen "in" de woning, de aanwezigheid van zaken "in" de woning of van gebeurtenissen die zich binnen "in" de woning voordoen.

Dès lors qu'une caméra thermique ne mesure que des différences de chaleur et ne détecte que la chaleur à l'extérieur de l'habitation, à savoir la température des murs extérieurs, du côté extérieur des portes et fenêtres et de la toiture, et qu'elle reproduit ces différences de température par des taches thermiques, elle ne fournit aucune image concrète et détaillée de l'intérieur de l'habitation (ou du lieu privé).

L'utilisation de ce type de caméra est considérée comme purement orientative ayant l'effet d'un "amplificateur sensoriel"⁵ et ne peut donc pas être considérée comme un contrôle visuel discret au sens de l'article 56*bis* du Code d'instruction criminelle (conclusion du premier avocat général Duinslaeger).

L'utilisation d'une caméra thermique ne pouvant être considérée comme un moyen technique dans le cadre d'un contrôle visuel discret, tel que visé à l'art. 56*bis*, alinéa 2, du même Code, il n'est pas satisfait à la condition requise pour pouvoir considérer cet appareil comme un "moyen technique" au sens de l'article 47*sexies*, § 1^{er}, alinéa 3, dudit Code.

La présente proposition de loi a pour but d'inscrire, dans la loi même, que l'utilisation aérienne d'une caméra thermique ou son utilisation dans des lieux accessibles à la police ne peut être considérée comme un moyen technique dans le cadre d'un contrôle visuel discret. La Cour de cassation partage, elle aussi, aujourd'hui ce point de vue. L'inscription dans la loi même dissipe tout doute en la matière.

Aangezien een warmtebeeldcamera enkel warmteverschillen meet en enkel de warmte aan de buitenkant van de woning detecteert, met name de temperatuur van buitenmuren, van de buitenkant van ramen en deuren en van het dak en deze temperatuurverschillen weergeeft in warmtevlekken, levert dit geen concrete en gedetailleerde beelden van "in" de woning (of private plaats) op.

Het gebruik van een dergelijke warmtebeeldcamera wordt beschouwd als louter oriënterend en "zintuigversterkend"⁵ en kan dus niet aanzien worden als een inijkoperatie in de zin van artikel 56*bis* Sv (conclusie van eerste advocaat-generaal Duinslaeger).

Nu het gebruik van een warmtebeeldcamera niet kan aanzien worden als een technisch hulpmiddel bij een inijkoperatie als bedoeld in art. 56*bis*, tweede lid, Sv, is niet voldaan aan de voorwaarde om dit toestel te kunnen beschouwen als een "technisch hulpmiddel" in de zin van artikel 47*sexies*, § 1, derde lid, Sv.

Het doel van dit wetsvoorstel is om, in de wet zelf, in te schrijven dat het gebruik van een warmtebeeldcamera vanuit de lucht of vanop plaatsen waar de politie toegang tot heeft, niet kan aanzien worden als het gebruik van een technisch hulpmiddel bij een inijkoperatie. Ook het Hof van Cassatie deelt thans dit standpunt. Door dit op te nemen in de wet zelf, vervalt iedere twijfel terzake.

Frank WILRYCX (Open Vld)
Carina VAN CAUTER (Open Vld)

⁵ Cf. BERKMOES, H. et DELMULLE, J., *De bijzondere opsporingsmethodes en enige andere onderzoeksmethoden*, 2008, p. 565.

⁵ Cfr. BERKMOES, H. en DELMULLE, J., *De bijzondere opsporingsmethodes en enige andere onderzoeksmethoden*, 2008, p. 565.

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente proposition de loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 47*sexies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle est complété par une phrase rédigée comme suit:

“Une caméra thermique n'est pas un moyen technique au sens du présent Code.”.

17 février 2014

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 47*sexies*, § 1 van het Wetboek van Strafvordering, wordt aangevuld met een zin, luidende:

“Een warmtebeeldcamera is geen technisch hulpmiddel in de zin van dit Wetboek.”

17 februari 2014

Frank WILRYCX (Open Vld)
Carina VAN CAUTER (Open Vld)