

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

13 février 2023

PROPOSITION DE LOI

**modifiant la loi du 5 août 1992
sur la fonction de police
en vue d'instaurer une obligation
d'enregistrement et de motivation
des fouilles avec mise à nu**

Amendement

Voir:Doc 55 **1944/ (2020/2021):**001: Proposition de loi de M. Van Hecke, Mme Chanson et
M. MoyaersBELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

13 februari 2023

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van de wet
van 5 augustus 1992 op het politieambt,
met het oog op het invoeren
van een registratie- en motiveringsplicht
bij zogenaamde naaktfouilles**

Amendement

Zie:Doc 55 **1944/ (2020/2021):**001: Wetsvoorstel van de heer Van Hecke, mevrouw Chanson en
de heer Moyaers.

08880

N° 1 de M. **Van Hecke et consorts**

Art. 2

Remplacer le § 5 proposé par ce qui suit:

“§ 5. L’officier de police administrative ou judiciaire peut décider de procéder au déshabillage de la personne à fouiller si des indices individualisés le justifient et si l’objectif visé ne peut pas être atteint par la seule fouille des vêtements.

Le déshabillage doit être progressif et le degré de déshabillage doit être proportionnel aux objets ou substances recherchés. La décision de procéder au déshabillage tient compte des principes visés à l’article 37.

Toute fouille, même avec déshabillage partiel, est motivée à l’égard de la personne soumise à cette mesure de contrainte, et soumise à une obligation d’enregistrement dans le procès-verbal et, le cas échéant, dans le registre des privations de liberté visé à l’article 33bis de la présente loi. Ce registre est repris dans les banques de données de base visées à l’article 44/11/2.

En application de l’obligation d’enregistrement visée à l’alinéa précédent, l’enregistrement doit au moins mentionner les éléments suivants:

1° l’identité de la personne qui fait l’objet de la fouille;

2° le lieu et le moment de la fouille;

3° l’identité de la personne qui effectue la fouille et les identités des personnes présentes;

4° les éléments concrets nécessitant la fouille et le déshabillage;

5° l’usage éventuel de la contrainte pour procéder au déshabillage;

Nr. 1 van de heer **Van Hecke c.s.**

Art. 2

De voorgestelde paragraaf 5 vervangen als volgt:

“§ 5. De officier van bestuurlijke of van gerechtelijke politie kan beslissen tot het ontkleden van de te fouilleren persoon, indien er individuele aanwijzingen zijn die dit noodzakelijk maken en wanneer het te bereiken doel niet verwezenlijkt kan worden door een onderzoek aan de kledij alleen.

De ontkleding moet gradueel gebeuren, en de graad van ontkleding moet in verhouding staan tot de gezochte voorwerpen of stoffen. Bij de beslissing om over te gaan tot ontkleding, wordt rekening gehouden met de principes bedoeld in artikel 37.

Elke fouillering, met zelfs gedeeltelijke ontkleding, wordt gemotiveerd aan de persoon die deze dwangmaatregel ondergaat, en maakt het voorwerp uit van een registratieplicht in het PV en desgevallend in het register van de vrijheidsberovingen zoals bedoeld in artikel 33bis van deze wet. Dit register wordt opgenomen in de basisgegevensbanken zoals bedoeld in artikel 44/11/2.

Minstens volgende elementen worden met toepassing van de in het vorige lid bedoelde registratieplicht, geregistreerd:

1° de identiteit van de persoon bij wie de fouillering werd uitgevoerd;

2° de plaats en het tijdstip van de fouillering;

3° de identiteit van de persoon die de fouillering heeft uitgevoerd, en van de aanwezige personen;

4° de concrete elementen die deze fouillering en het ontkleden noodzaakten;

5° het eventuele gebruik van dwangmiddelen om tot ontkleding over te gaan;

6° les incidents survenus au cours de la fouille;

7° le degré de déshabillage;

8° le résultat de la fouille;

9° l'identité de l'officier de police administrative ou judiciaire responsable.

Le citoyen soumis à une fouille avec déshabillage en reçoit une attestation écrite qui mentionne le lieu et le moment de la fouille, les éléments ayant nécessité le déshabillage et l'identité de l'officier de police administrative ou judiciaire responsable.

S'il est procédé à un déshabillage jusqu'au corps ou à l'inspection externe des orifices et cavités du corps, les conditions supplémentaires suivantes doivent être réunies:

1° la fouille a lieu dans un espace fermé en l'absence de tiers;

2° la fouille est effectuée par deux personnes du même sexe que la personne à fouiller désignées nominativement par l'officier de police administrative ou judiciaire responsable;

3° la personne à fouiller n'est pas touchée;

4° la fouille se déroule dans le respect de la dignité de la personne à fouiller, n'a pas de caractère vexatoire et ne dure pas plus longtemps que strictement nécessaire.

Il est interdit de procéder à des fouilles systématiques ou collectives au cours desquelles des personnes doivent se déshabiller.

Les mineurs ne peuvent être soumis à une fouille avec déshabillage que sur autorisation expresse du procureur du Roi. Cette fouille ne peut être effectuée qu'en présence d'un tiers qui n'est pas membre de la police. Le Roi établit la liste des catégories de tiers qui peuvent être présents."

6° de incidenten die zich tijdens de foullering hebben voorgedaan;

7° de graad van ontkleding;

8° het resultaat van de foullering;

9° de identiteit van de verantwoordelijke officier van bestuurlijke of gerechtelijke politie.

De burger die een foullering met ontkleding ondergaat, ontvangt daarvan een schriftelijk bewijs. Het bewijs bevat de plaats en tijdstip van de foullering, de elementen die de ontkleding noodzaakten, en de identiteit van de verantwoordelijke officier van bestuurlijke of gerechtelijke politie.

Indien wordt overgegaan tot ontkleding tot op het lichaam, of tot het uitwendig schouwen van de openingen en de holten van het lichaam, dienen volgende bijkomende voorwaarden te worden vervuld:

1° de foullering gebeurt in een gesloten ruimte, in afwezigheid van derden;

2° de foullering wordt uitgevoerd door twee personen van hetzelfde geslacht als de te foulleren persoon, nominatief aangeduid door de verantwoordelijke officier van bestuurlijke of gerechtelijke politie;

3° de te foulleren persoon wordt niet aangeraakt;

4° de foullering gebeurt met eerbied voor de waardigheid van de te foulleren persoon, heeft geen teregt karakter en duurt niet langer dan strikt noodzakelijk is.

Zowel systematische als collectieve foulleringen waarbij personen zich dienen te ontkleden, zijn verboden.

Minderjarigen kunnen slechts onderworpen worden aan een foullering met ontkleding, mits uitdrukkelijke toestemming van de procureur des Konings. Een dergelijke foullering kan alleen worden uitgevoerd in aanwezigheid van een derde die geen lid is van de politie. De Koning bepaalt de lijst van categorieën van derden die aanwezig kunnen zijn."

JUSTIFICATION

Les avis indiquent qu'il est absolument nécessaire de mieux encadrer les "fouilles avec mise à nu". En outre, les différents organismes formulent, dans leurs avis respectifs, plusieurs recommandations que le présent amendement intègre dans la proposition de loi.

Premièrement, la reformulation du paragraphe 5 proposée par la Police fédérale devient le texte de base. Outre une adaptation de la structure, les modifications suivantes sont donc apportées:

1° dans le texte néerlandais, nous remplaçons le verbe "uitkleden" par le verbe "ontkleden" afin que les différents degrés de déshabillage relèvent du champ d'application du paragraphe 5 proposé. La Police fédérale indique en effet ce qui suit à ce sujet:

"Compte tenu de la problématique évoquée dans les développements de la proposition de loi, le paragraphe 5 proposé nous semble encore trop limité. Nous estimons, en particulier, que, dans le texte néerlandais, il convient de remplacer le verbe "uitkleden" par le verbe "ontkleden" car il existe différents degrés de déshabillage qui ne sont pas actuellement réglés par la loi.

La finalité de la fouille, qu'elle soit judiciaire ou administrative, peut nécessiter un déshabillage partiel qui ne nécessite pas de procéder à une fouille avec mise à nu. Des conditions d'application devraient être imposées dans tous les cas dès lors qu'il s'agit d'une entrave sérieuse au droit au respect de la vie privée, voire à l'intimité." (traduction)

Dans le même ordre d'idées, l'Institut fédéral pour la protection et la promotion des droits humains (IFDH) conseille de préciser que le déshabillage peut avoir lieu par étapes afin que la personne fouillée soit toujours déshabillée le moins possible. Il est donc précisé que le déshabillage doit toujours s'opérer par étapes.

À cet égard, il importe de souligner qu'il est également question d'une forme de déshabillage lorsque "certains vêtements essentiels pour la personne concernée (notamment ceux ayant une fonction religieuse ou philosophique)" doivent être enlevés, et que cette situation relève donc de la réglementation proposée (recommandations n°s 4 et 5 de l'Institut fédéral pour la protection et la promotion des droits humains).

2° nous nous inspirons de la loi de principes concernant l'administration pénitentiaire pour préciser la formulation. Nous avons repris les éléments suivants proposés par la Police fédérale:

VERANTWOORDING

De adviezen tonen aan dat het zonder meer noodzakelijk is om zogenaamde "naaktfouilles" beter te omkaderen. De verschillende instanties doen in hun adviezen bovendien meerdere aanbevelingen, die met dit amendement in het wetsvoorstel worden geïntegreerd.

Vooreerst wordt de alternatieve formulering van paragraaf 5, voorgesteld door de federale politie, overgenomen als basis. Naast een aangepaste structuur, worden daardoor volgende wijzigingen doorgevoerd:

1° in plaats van "uitkleden" wordt "ontkleden" gebruikt, zodat ook de verschillende gradaties van ontkleden onder het toepassingsgebied van de voorgestelde paragraaf 5 vallen. De federale politie stelt hierover:

"Rekening houdend met de problematiek zoals gesteld in de toelichting van het wetsvoorstel, lijkt ons de voorgestelde § 5 nog te beperkt. We zouden met name niet alleen spreken van "uitkleden", maar van "ontkleden", aangezien er gradaties bestaan die momenteel niet wettelijk geregeld zijn.

De finaliteit van een fouille, of ze nu gerechtelijk of bestuurlijk is, kan een gedeeltelijke ontkleding vergen, zonder te moeten overgaan tot een naaktfouille. In alle gevallen dienen echter toepassingsvoorwaarden gesteld, gelet op het feit dat deze een ernstige belemmering inhoudt op het recht op privacy, desgevallend op de intimiteit."

Het Federaal Instituut voor de bescherming en de bevordering van de Rechten van de Mens (FIRM) heeft in dezelfde zin geadviseerd om te preciseren dat de ontkleding kan verlopen in fasen, waardoor de gefouilleerde steeds zo min mogelijk ontkleed is. Er wordt dus geëxpliciteerd dat het ontkleden steeds gradueel moet verlopen.

Daarbij is het belangrijk te benadrukken dat er ook sprake is van ontkleding, wanneer "voor de betrokkene essentiële kledingstukken (met name kledingstukken met een religieuze of levensbeschouwelijke functie) dienen te worden verwijderd", en dat dergelijke gevallen dus onder de voorgestelde regeling vallen (aanbevelingen 4 en 5 Federaal Instituut voor de bescherming en de bevordering van de Rechten van de Mens).

2° de basiswet op het gevangeniswezen wordt gebruikt als inspiratie voor een nauwkeuriger formulering. De elementen die door de federale politie worden voorgesteld, en die worden overgenomen, zijn de volgende:

— nous précisons que pour pouvoir procéder à une fouille avec déshabillage, des “indices individualisés” seront requis en vue d’éviter une application systématique;

— l’“objectif” de la fouille est mentionné; il est renvoyé, à cet égard, aux critères applicables à la fouille définis dans les paragraphes respectifs de l’actuel article 28 de la loi sur la fonction de police;

— le caractère graduel du déshabillage est explicité (voir également le 1°).

3° la fouille au cours de laquelle il est procédé à un déshabillage jusqu’au corps est soumise à des conditions plus strictes. À cet égard, nous nous écartons cependant de la proposition de la Police fédérale sur les points suivants:

— la formule “fouille avec mise à nu” n’est pas utilisée; nous optons pour une formulation plus neutre qui renvoie à une fouille au cours de laquelle il est “procédé à un déshabillage jusqu’au corps”;

— la définition n’est pas limitée à “l’inspection externe des orifices et cavités du corps”; l’inspection (d’une partie) de la surface du corps doit également être comprise dans le champ d’application. Nous songeons par exemple à l’inspection de la partie supérieure ou inférieure d’un corps dénudé.

4° l’identité de l’officier de police judiciaire devra également être mentionnée conformément à une observation également formulée dans les avis d’autres organismes.

D’autres modifications ponctuelles sont apportées, notamment sur la base de l’avis de l’Institut fédéral pour la protection et la promotion des droits humains (IFDH):

1° Il est précisé qu’il est interdit de procéder à des fouilles tant systématiques que collectives au cours desquelles des personnes doivent se déshabiller. Le mot “et”, dans la proposition de loi initiale, n’était pas assez clair à cet égard (recommandation n° 1 de l’IFDH). Par fouille “collective”, nous entendons la fouille d’un groupe de personnes en l’absence de justification individuelle et de motivation pour quelques individus de ce groupe.

2° il est précisé que la fouille avec déshabillage n’est autorisée que lorsqu’une simple fouille des vêtements est insuffisante (recommandation n° 3 de l’IFDH).

3° l’obligation d’enregistrement est assortie d’éléments

— er wordt geëxpliciteerd dat er, om te kunnen overgaan tot een fouillering met ontkleding, sprake moet zijn van “individuele aanwijzingen”, waardoor systematische toepassing wordt vermeden;

— het “doel” van de fouillering wordt vermeld; daarmee wordt verwezen naar de criteria voor toepassing van een fouillering gedefinieerd in de respectieve paragrafen van het huidige artikel 28 WPA;

— het graduele karakter van de ontkleding wordt geëxpliciteerd (zie ook 1°).

3° een fouillering waarbij wordt overgegaan tot ontkleding tot op het lichaam, wordt onderworpen aan striktere voorwaarden. Daarbij wordt evenwel afgeweken van het voorstel van de federale politie op volgende vlakken:

— de term “naaktfouille” wordt niet gebruikt; in plaats daarvan wordt geopteerd voor een meer neutrale formulering, namelijk “fouillering waarbij tot ontkleding tot op het lichaam wordt overgegaan”;

— de definitie wordt niet beperkt tot het “uitwendig schouwen van de openingen en holten van het lichaam”; ook het schouwen van (een deel van) het oppervlak van het lichaam moet onder het toepassingsgebied vallen: denk bijvoorbeeld aan een ontbloot bovenlichaam of onderlichaam.

4° ook de identiteit van de officier van gerechtelijke politie wordt vermeld. Die opmerking werd overigens ook gemaakt door onder andere adviesverstrekkers.

Verder worden, onder meer op basis van het advies van het Federaal Instituut voor de bescherming en de bevordering van de Rechten van de Mens (FIRM), punctueel de volgende aanpassingen doorgevoerd:

1° er wordt verduidelijkt dat zowel systematische als collectieve fouilleringen, waarbij personen zich dienen te ontkleden, verboden zijn. Het woordje “en” in het oorspronkelijke wetsvoorstel was op dat vlak niet duidelijk genoeg (aanbeveling 1 FIRM). Met “collectieve” fouillering, wordt bedoeld de fouillering van een groep personen, waarbij voor enkele individuele leden van die groep, geen individuele rechtvaardiging en motivatie voorhanden is;

2° er wordt gepreciseerd dat een fouillering met ontkleden pas mogelijk is wanneer een gewone fouillering op de kledij, niet volstaat (aanbeveling 3 FIRM);

3° de registratieplicht wordt uitgebreid met een aantal

additionnels (recommandation n° 7 de l'IFDH; recommandations d'Amnesty International). Il s'agit spécifiquement de la mention:

- des incidents survenus au cours de la fouille;
- de l'usage éventuel de la contrainte pour procéder au déshabillage;
- du lieu et du moment de la fouille;
- des identités des personnes présentes;
- du degré de déshabillage.

Amnesty International a également conseillé l'enregistrement de ces éléments additionnels. En ce qui concerne les incidents, il peut s'agir, par exemple, d'une blessure infligée à la personne fouillée, de l'intervention d'un médecin ou d'un autre membre du personnel de santé, de l'intervention d'un traducteur-interprète, mais aussi d'une résistance, d'irrégularités, etc.

4° nous instaurons une interdiction de principe assortie d'exceptions qui interdit la fouille de mineur avec mise à nu (recommandation n° 9 de l'IFDH, recommandation du Commissariat aux Droits de l'Enfant). En principe, la fouille de mineur avec mise à nu ne sera donc plus permise en cas d'arrestation administrative, et elle ne sera plus permise, en cas d'arrestation judiciaire, que sur autorisation d'un magistrat.

La délivrance d'une attestation écrite est maintenue. Certains avis, en particulier l'avis de la Police fédérale, sont assez réservés à l'égard de cette attestation écrite tandis que d'autres la jugent très utile. Dans son avis, l'Organe de contrôle de l'information policière (COC) souligne toutefois que la délivrance de cette attestation est judicieuse non seulement pour la personne fouillée, mais aussi pour la police. En effet, selon le COC, la délivrance de l'attestation écrite peut être une alternative équilibrée au fait de filmer la fouille à nu. Selon le COC, "c'est à cet égard que la proposition de loi (...) peut constituer une alternative raisonnable – et donc une solution – au fait de filmer la fouille à nu." Enfin, toujours suivant l'avis du COC, il est précisé que le registre doit être repris dans les banques de données visées à l'article 44/11/2. Cela facilitera le contrôle par les instances compétentes. En effet, les organes de contrôle (AIG, COC, Comité P) peuvent contrôler les enregistrements dans le cadre de leurs compétences respectives. L'article 44/11/8 de la loi sur la fonction de police prévoit l'accès aux données à caractère personnel et

éléments (aanbeveling 7 FIRM; recommandations Amnesty International). Het gaat specifiek om:

- de incidenten die zich tijdens de fouillering hebben voorgedaan;
- het eventueel gebruik van dwangmiddelen om tot ontkleding over te gaan;
- de ruimte en het tijdstip van de fouillering;
- de naam van de aanwezige personen;
- de graad van ontkleding.

Ook Amnesty Internationaal adviseerde om deze elementen bijkomend te registreren. Wat de incidenten betreft, kan het bijvoorbeeld gaan om de verwonding van de gefouilleerde, de interventie van een arts of ander zorgpersoneel, de interventie van een vertaler-tolk, maar ook over verzet, onregelmatigheden, etc;

4° er wordt een principiële verbod, met uitzonderingen, om naaktfouilles uit te voeren bij minderjarigen, ingeschreven (aanbeveling 9 FIRM, aanbeveling Kinderrechtencommissariaat). In beginsel zullen naaktfouilles van minderjarigen dus niet meer mogelijk zijn bij een bestuurlijke aanhouding, en in geval van een gerechtelijke aanhouding alleen na toelating van een magistrat.

Het afleveren van een schriftelijk bewijs wordt behouden. Enkele adviezen, in het bijzonder dat van de Federale Politie, waren met betrekking tot dit schriftelijk bewijs eerder terughoudend, terwijl andere adviezen het als erg waardevol beschouwden. Het Controleorgaan op de Politie-informatie (COC) wijst er in zijn advies echter op dat dit niet alleen de gefouilleerde persoon, maar ook de politie zelf ten goede komt. Inderdaad: volgens het COC kan de afgifte van het schriftelijk bewijs een waardig alternatief zijn voor het filmen van een fouillering. "Het is op dat punt," schrijft het COC, "dat het wetsvoorstel ... een redelijk alternatief én tegelijkertijd een oplossing kan zijn voor het filmen van het naakt fouilleren." Nog op advies van het COC ten slotte wordt verduidelijkt dat het register dient te worden opgenomen in de databank bedoeld in artikel 44/11/2. Dat vergemakkelijkt de controle door de bevoegde instanties. Inderdaad: de controleorganen (AIG, COC, Comité P) kunnen binnen hun respectievelijke bevoegdheden controle kunnen uitoefenen op de registraties. Artikel 44/11/8 van de wet op het Politieambt voorziet in

aux informations traitées par les services de police. Cela permet, par exemple, de vérifier que les enregistrements requis ont été effectués correctement et de manière minutieuse.

toegang tot de door de politiediensten verwerkte persoonsgegevens en informatie. Zo kan bijvoorbeeld worden nagegaan of de vereiste registraties correct en nauwkeurig gebeuren.

Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen)
Julie Chanson (Ecolo-Groen)
Eva Platteau (Ecolo-Groen)