

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE1^{er} septembre 2021**PROJET DE LOI**

**portant assentiment
à la Convention du Conseil de l'Europe
contre le trafic d'organes humains,
faite à Saint-Jacques-de-Compostelle
le 25 mars 2015**

SOMMAIRE

Pages

Résumé	3
Exposé des motifs	4
Avant-projet	42
Avis du Conseil d'État.....	43
Projet de loi.....	50
Convention.....	53

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

1 september 2021

WETSONTWERP

**houdende instemming
met het Verdrag van de Raad van Europa
tegen de handel in menselijke organen,
gedaan te Santiago de Compostella
op 25 maart 2015**

INHOUD

Blz.

Samenvatting.....	3
Memorie van toelichting	4
Voorontwerp	42
Advies van de Raad van State	43
Wetsontwerp.....	50
Verdrag	64

CONFORMÉMENT À L'ARTICLE 8, § 1, 1^o, DE LA LOI DU 31 DÉCEMBRE 2013,
L'ANALYSE D'IMPACT N'A PAS ÉTÉ DEMANDÉE.

OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 8, § 1, 1^o, VAN DE WET VAN 31 DECEMBER 2013
WERD DE IMPACTANALYSE NIET GEVRAAGD.

05224

<i>Le gouvernement a déposé ce projet de loi le 1^{er} septembre 2021.</i>	<i>De regering heeft dit wetsontwerp op 1 september 2021 ingediend.</i>
<i>Le “bon à tirer” a été reçu à la Chambre le 15 septembre 2021.</i>	<i>De “goedkeuring tot drukken” werd op 15 september 2021 door de Kamer ontvangen.</i>

N-VA	: Nieuw-Vlaamse Alliantie
Ecolo-Groen	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
PS	: Parti Socialiste
VB	: Vlaams Belang
MR	: Mouvement Réformateur
CD&V	: Christen-Democratisch en Vlaams
PVDA-PTB	: Partij van de Arbeid van België – Parti du Travail de Belgique
Open Vld	: Open Vlaamse liberalen en democraten
Vooruit	: Vooruit
cdH	: centre démocrate Humaniste
DéFI	: Démocrate Fédéraliste Indépendant
INDEP-ONAFH	: Indépendant - Onafhankelijk

<i>Abréviations dans la numérotation des publications:</i>		<i>Afkorting bij de numering van de publicaties:</i>	
DOC 55 0000/000	Document de la 55 ^e législature, suivi du numéro de base et numéro de suivi	DOC 55 0000/000	Parlementair document van de 55 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA	Questions et Réponses écrites	QRVA	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV	Version provisoire du Compte Rendu Intégral	CRIV	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV	Compte Rendu Analytique	CRABV	Beknopt Verslag
CRIV	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)	CRIV	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
PLEN	Séance plénière	PLEN	Plenum
COM	Réunion de commission	COM	Commissievergadering
MOT	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT	Moties tot besluit van interpellaties (beigegekleurd papier)

RÉSUMÉ

La Convention a pour objectif de prévenir et de lutter contre les prélèvements illicites d'organes et contre l'utilisation de ces organes (notamment dans un but de transplantation ou de recherche), ainsi que contre le courtage d'organes et la corruption pour faciliter ces pratiques.

Elle vise aussi à protéger les droits des victimes, complémentairement à la Convention de Varsovie du Conseil de l'Europe relative à la traite des êtres humains.

SAMENVATTING

Het Verdrag beoogt de preventie en bestrijding van het ongeoorloofd wegnemen van organen en van het gebruik ervan (met name voor transplantatie of voor onderzoek) alsook van het makelaarschap in organen en van de omkoping om die praktijken in de hand te werken.

Het Verdrag beoogt ook de bescherming van de rechten van de slachtoffers, in aanvulling op het Verdrag van Warschau van de Raad van Europa betreffende de mensenhandel.

EXPOSÉ DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

EXPOSÉ GÉNÉRAL

Résumé de l'accord

Le gouvernement a l'honneur de soumettre à votre assentiment la Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015.

La Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains se veut une convention globale sur l'ensemble des aspects de la lutte contre cette forme récente de criminalité.

Il s'agit du premier instrument international juridiquement contraignant qui condamne le trafic d'organes. Il contient en outre, des mesures de prévention et de protection des victimes, ainsi que des dispositions visant à promouvoir la coopération judiciaire internationale.

Cette Convention a été ouverte à signature à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015. Les États non membres du Conseil de l'Europe qui ont participé à son élaboration (le Canada, le Saint-Siège et le Japon), ainsi que les autres États ayant le statut d'observateur auprès du Conseil de l'Europe sont également invités à signer la Convention.

La Convention est entrée en vigueur le 1^{er} mars 2018.

La Belgique a signé la Convention le 25 mars 2015.

Vu l'importance de la lutte contre le trafic d'organes, ainsi que l'implication de la Belgique lors de l'élaboration et la rédaction de la présente Convention, il est important de compter au nombre des États qui auront exprimé leur consentement à être liés par la Convention.

Cette Convention est, sur le plan interne belge, un traité exclusivement fédéral.

Cette qualification a été donnée une première fois par le Groupe des Traités mixtes en septembre 2014 en vue de la signature de l'instrument. Par la suite, le Conseil d'État a cependant soulevé trois points qui relèveraient de la compétence des entités fédérées: les mesures de protection de la jeunesse, l'assistance des victimes

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

ALGEMENE TOELICHTING

Samenvatting van de overeenkomst

De regering heeft de eer u het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen, gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015, ter instemming voor te leggen.

Het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen beoogt een algemeen Verdrag te zijn over alle aspecten van de bestrijding van deze nieuwe vorm van criminaliteit.

Het gaat om het eerste internationaal bindend rechtsinstrument dat orgaanhandel veroordeelt. Het bevat bovendien preventiemaatregelen en maatregelen ter bescherming van slachtoffers, alsook bepalingen ter bevordering van de internationale gerechtelijke samenwerking.

Dit Verdrag werd opengesteld voor ondertekening te Santiago de Compostella op 25 maart 2015. De Staten die geen lid zijn van de Raad van Europa die betrokken waren bij het opmaken van het Verdrag (Canada, de Heilige Stoel en Japan) en de andere Staten die het statuut van waarnemer bij de Raad van Europa hebben, zijn eveneens uitgenodigd om het Verdrag te ondertekenen.

Het Verdrag is op 1 maart 2018 in werking getreden.

België heeft het Verdrag ondertekend op 25 maart 2015.

Gelet op het belang van de bestrijding van orgaanhandel en op de betrokkenheid van België bij de uitwerking en opmaak van dit Verdrag, is het belangrijk dat België deel uitmaakt van de Staten die ermee instemmen om gebonden te zijn door het Verdrag.

Dit Verdrag betreft naar intern Begisch recht een exclusief federale materie.

De werkgroep gemengde verdragen gaf die kwalificatie een eerste keer in september 2014, met het oog op de ondertekening van het instrument. De Raad van State heeft daarna echter gewezen op drie punten die tot de bevoegdheid van de gefedereerde entiteiten zouden behoren: de jeugdbeschermingsmaatregelen, de hulp aan

dans leur rétablissement psychologique et social, et l'organisation d'un système interne transparent pour la transplantation d'organes humains. Ces points sont détaillés à l'occasion de l'examen des articles concernés.

Pour rappel, la Convention Trafic d'organes a été rédigée à la suite de la Convention Medicrime (contrefaçon des médicaments) et elle en reprend de nombreuses dispositions. La Convention Medicrime a été qualifiée de traité non mixte, en dépit de l'avis du Conseil d'État au regard des deux premiers points précités.

Le 24 janvier 2019, le Groupe des traités mixtes a confirmé la qualification de traité non mixte. Les compétences des entités fédérées sont marginales et la Convention sur le trafic d'organes ne leur impose pas d'obligation spécifique.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Structure de la Convention

La Convention compte 33 articles. Elle est divisée en 9 chapitres:

Chapitre I

But, champ d'application et terminologie

Chapitre II

Droit pénal matériel

Chapitre III

Droit pénal procédural

Chapitre IV

Mesures de protection

Chapitre V

Mesures de prévention

Chapitre VI

Mécanisme de suivi

Chapitre VII

de slachtoffers bij hun psychologisch en sociaal herstel en de organisatie van een transparant intern systeem voor de transplantatie van menselijke organen. Op deze punten wordt verder ingegaan bij de bespreking van de desbetreffende artikelen.

Ter herinnering, het Verdrag tegen de handel in menselijke organen werd opgesteld na het Medicrime-verdrag (namaak van geneesmiddelen) en het neemt tal van bepalingen ervan over. Het Medicrime-verdrag werd als niet-gemengd verdrag gekwalificeerd, ondanks het advies van de Raad van State met betrekking tot de eerste twee voornoemde punten.

Op 24 januari 2019 heeft de werkgroep gemengde verdragen de kwalificatie als niet-gemengd verdrag bevestigd. De bevoegdheden van de gefedereerde entiteiten zijn marginaal en het Verdrag tegen de handel in menselijke organen legt hun geen specifieke verplichtingen op.

TOELICHTING BIJ DE ARTIKELEN

Structuur van het Verdrag

Het Verdrag telt 33 artikelen, opgedeeld in 9 hoofdstukken:

Hoofdstuk I

Doel, beginsel, toepassingsgebied en terminologie

Hoofdstuk II

Materieel strafrecht

Hoofdstuk III

Strafprocesrecht

Hoofdstuk IV

Beschermingsmaatregelen

Hoofdstuk V

Preventiemaatregelen

Hoofdstuk VI

Mechanisme voor toezicht

Hoofdstuk VII

Relations avec d'autres instruments internationaux

Chapitre VIII

Amendements à la Convention

Chapitre IX

Clauses finales

Verhouding tot andere internationale instrumenten

Hoofdstuk VIII

Amendementen aan dit Verdrag

Hoofdstuk IX

Slotbepalingen

CHAPITRE 1^{er}

But, champ d'application et terminologie

Les trois premiers articles de la Convention posent son cadre général.

Article 1^{er}

But

L'article 1^{er}, § 1^{er}, de la Convention indique qu'elle est destinée à prévenir et combattre le trafic d'organes; à protéger les droits des victimes; à promouvoir la coopération nationale et internationale contre ce trafic.

Le second paragraphe établit un mécanisme de suivi spécifique afin de garantir la mise en œuvre effective de la Convention.

Article 2

Champ d'application et terminologie

L'article 2 précise la portée de la Convention et donne la définition du trafic d'organes humains et d'un organe humain aux fins de la Convention.

La notion de trafic d'organes humain utilisée dans cet instrument désigne "toute activité illicite liée à des organes humains telle que visée à l'article 4, paragraphe 1, et aux articles 5, 7, 8 et 9 de la présente Convention". Le Rapport explicatif précise que "Vu la complexité des activités criminelles dont fait partie le 'trafic d'organes humains', qui implique différents acteurs et différents actes répréhensibles, les négociateurs de la Convention ont jugé peu utile de tenter de formuler une définition globale qui servirait de base à la description des infractions spécifiques. Ils ont préféré mentionner, dans les dispositions contraignantes du Chapitre II intitulé 'Droit pénal matériel' (article 4, paragraphe 1, et articles 5, 7,

HOOFDSTUK I

Doel, toepassingsgebied en terminologie

De eerste drie artikelen van het Verdrag bepalen het algemeen kader.

Artikel 1

Doel

Artikel 1, § 1, van het Verdrag bakent het doel af, zijnde het voorkomen en bestrijden van orgaanhandel, de bescherming van de rechten van de slachtoffers en het bevorderen van nationale en internationale samenwerking tegen deze handel.

Paragraaf 2 voorziet in het instellen van een specifiek toezichtsmechanisme om de effectieve toepassing van het Verdrag te garanderen.

Artikel 2

Toepassingsgebied en terminologie

Artikel 2 preciseert de strekking van het Verdrag en definieert de noties "handel in menselijke organen" en "een menselijk orgaan" voor de toepassing van het Verdrag.

De notie "handel in menselijke organen", die in het kader van dit instrument wordt gehanteerd, duidt op "enige illegale activiteit in verband met menselijke organen zoals bedoeld in artikel 4, eerste lid, en in de artikelen 5, 7, 8 en 9 van dit Verdrag". Het toelichtend verslag verduidelijkt: "Gelet op de complexiteit van de criminele activiteiten waarvan de 'handel in menselijke organen' deel uitmaakt, hetgeen diverse actoren en diverse laakbare daden impliceert, waren de onderhandelaars van het Verdrag van oordeel dat het van weinig nut zou zijn om te trachten een allesomvattende definitie te formuleren die zou kunnen fungeren als basis voor de omschrijving van de specifieke strafbare feiten. Zij

8 et 9), les actes répréhensibles qui, commis isolément ou conjointement avec d'autres actes, relèvent tous du trafic d'organes humains". Il s'agit donc des infractions (et des tentatives) de prélèvement contre rémunération ou sans consentement, d'utilisation de l'organe illégalement prélevé, de sollicitation et recrutement illicites, d'offre et demande d'avantages indus, et de préparation, conservation, stockage, transport, transfert, réception, importation et exportation de cet organe. Ces infractions sont obligatoires pour les États parties.

La définition d'organe humain a été reprise de la directive 2010/45/UE du Parlement européen et du Conseil du 7 juillet 2010 relative aux normes de qualité et de sécurité des organes humains destinés à la transplantation (ci-après directive de 2010). La loi du 13 juin 1986 sur le prélèvement et la transplantation d'organes (ci-après loi de 1986) a été modifiée en 2012 pour mettre en œuvre cette directive. Le prélèvement d'organes à des fins d'applications médicales humaines ou de recherche scientifique relève de la loi du 19 décembre 2008 relative à l'obtention et à l'utilisation de matériel corporel humain destiné à des applications médicales humaines ou à des fins de recherche scientifique (ci-après loi de 2008).

Article 3

Principe de non-discrimination

L'article 3 énonce le principe de non-discrimination qui sous-tend la mise en œuvre des présentes dispositions.

Ces trois premiers articles ne sont pas des dispositions normatives, aussi n'ont-ils aucune incidence sur le droit interne belge.

CHAPITRE II

Droit pénal matériel

Les articles 4 à 17 concernent les dispositions de la Convention se rapportant au droit pénal matériel.

Les articles 4 à 8 contiennent les principales obligations de la Convention. Les États sont tenus d'incriminer dans leur législation pénale les actes suivants: le prélèvement contre rémunération ou sans consentement (article 4),

hebben ervoor geopteerd om in de dwingende bepalingen van Hoofdstuk II 'Materieel strafrecht' (artikel 4, eerste lid, en artikelen 5, 7, 8 en 9) melding te maken van de laakbare handelingen die, op zichzelf of samen met andere gesteld, alle onder handel in menselijke organen vallen". Het gaat dus om de strafbare feiten (en de pogingen) die bestaan in het wegnemen tegen betaling of zonder toestemming; het gebruik van het onwettig weggenomen orgaan; de illegale benadering en werving; het aanbod van en verzoek om onterechte voordelen; de voorbereiding, de preservatie, de opslag, het vervoer, de overbrenging, de ontvangst, de invoer en de uitvoer van dat orgaan. Die strafbare feiten zijn verplicht voor alle Staten die Partij zijn.

De definitie van menselijk orgaan is overgenomen uit de Richtlijn 2010/45/EU van het Europees Parlement en van de Raad van 7 juli 2010 inzake kwaliteits- en veiligheidsnormen voor menselijke organen, bestemd voor transplantatie (hierna de richtlijn van 2010 genoemd). De wet van 13 juni 1986 betreffende het wegnemen en transplanteren van organen (hierna de wet van 1986 genoemd) werd in 2012 gewijzigd met het oog op de tenuitvoerlegging van deze richtlijn. Het wegnemen van organen voor geneeskundige toepassing op de mens of wetenschappelijk onderzoek valt onder de wet van 19 december 2008 inzake het verkrijgen en het gebruik van menselijk lichaamsmateriaal met het oog op de geneeskundige toepassing op de mens of het wetenschappelijk onderzoek (hierna "de wet van 2008" genoemd).

Artikel 3

Beginsel van non-discriminatie

Artikel 3 bepaalt het beginsel van non-discriminatie dat aan de basis ligt van de tenuitvoerlegging van deze bepalingen.

Deze eerste drie artikelen zijn geen normatieve bepalingen en ze hebben ook geen enkel gevolg voor het Belgische interne recht.

HOOFDSTUK II

Materieel strafrecht

De artikelen 4 tot 17 zijn de bepalingen van het Verdrag die betrekking hebben op het materieel strafrecht.

De artikelen 4 tot 8 bevatten de belangrijkste verplichtingen van het Verdrag. De Staten zijn gehouden om in hun strafwetgeving de volgende handelingen strafbaar te stellen: het wegnemen tegen betaling of

l'utilisation de l'organe illégalement prélevé (article 5), la sollicitation et le recrutement illicites (article 7, § 1^{er}), l'offre et la demande d'avantages indus (article 7, § 2 et 3), ainsi que la préparation, la conservation, le stockage, le transport, le transfert, la réception, l'importation et l'exportation de cet organe (article 8). Ces infractions sont obligatoires pour les États parties.

En outre, les États doivent envisager d'incriminer le prélèvement et l'implantation d'organes réalisés en dehors du système national de transplantation ou en violation des règles nationales de transplantation (article 4, § 4, et article 6).

Tous ces actes ne sont punissables que s'ils ont été perpétrés intentionnellement, cette notion étant laissée au droit interne.

Article 4

Prélèvement illicite d'organes humains

L'article 4 oblige les Parties à incriminer le prélèvement d'organes sur des donneurs vivants ou décédés, dans les circonstances suivantes:

a. si le prélèvement est réalisé sans le consentement libre, éclairé et spécifique du donneur vivant ou décédé, ou, dans le cas du donneur décédé, sans que le prélèvement soit autorisé en vertu du droit interne;

b. si, en échange du prélèvement d'organes, le donneur vivant, ou une tierce personne, s'est vu offrir ou a obtenu un profit ou un avantage comparable;

c. si, en échange du prélèvement d'organes sur un donneur décédé, une tierce personne s'est vue offrir ou a obtenu un profit ou un avantage comparable.

L'article 4 vise donc un acteur essentiel du trafic d'organes, à savoir le médecin spécialiste en chirurgie.

Le droit belge a été adapté par la loi du 22 mai 2019 relative au trafic d'organes humains et relative au principe de non-sanction des victimes de traite des êtres humains.

Le prélèvement d'un organe sur une personne qui n'y consent pas, est incriminé à l'article 433^{novies}/2, alinéa 1^{er}, 1^o, du Code pénal. Il est également punissable

zonder toestemming (artikel 4); het gebruik van het onwettig weggenomen orgaan (artikel 5); de illegale benadering en werving (artikel 7, § 1); het aanbod van en het verzoek om onterechte voordelen (artikel 7, § 2 en 3); de voorbereiding, de preservatie, de opslag, het vervoer, de overbrenging, de ontvangst, de invoer en de uitvoer van dat orgaan (artikel 8). Alle Staten die Partij zijn bij het Verdrag zijn verplicht deze strafbaarstellingen te voorzien.

Voorts moeten de Staten overwegen om het wegnemen en het inplanen van organen, indien dat gebeurd is buiten het nationale transplantatiesysteem om of in strijd met de nationale transplantatiewetgeving (artikel 4, § 4 en artikel 6), strafbaar te stellen.

Al die handelingen zijn enkel strafbaar indien zij opzettelijk zijn gepleegd, waarbij de invulling van deze notie wordt overgelaten aan het nationale recht.

Artikel 4

Illegaal wegnemen van menselijke organen

Artikel 4 verplicht de Partijen om het wegnemen van organen bij levende of overleden donoren strafbaar te stellen in de volgende omstandigheden:

a. indien het wegnemen gebeurt zonder de vrije, geïnformeerde en specifieke toestemming van de levende of overleden donor, of ingeval de donor is overleden, indien het wegnemen niet is toegestaan overeenkomstig het nationale recht;

b. indien, in ruil voor het wegnemen van organen, de levende donor of een derde een profijt of een vergelijkbaar voordeel werd aangeboden of heeft verkregen;

c. indien, in ruil voor het wegnemen van organen bij een overleden donor, een derde een profijt of een vergelijkbaar voordeel werd aangeboden of heeft verkregen.

Artikel 4 doelt dus op een essentiële actor in de orgaanhandel, namelijk de geneesheer-specialist in de heelkunde.

Het Belgische strafrecht werd aangepast door de wet van 22 mei 2019 betreffende de handel in menselijke organen en betreffende het niet-bestrafingbeginsel voor slachtoffers van mensenhandel.

Het wegnemen van een orgaan bij iemand die daarvoor geen toestemming geeft, is strafbaar gesteld in artikel 433^{novies}/2, eerste lid, 1^o, van het Strafwetboek.

sur base de l'article 17 de la loi de 1986 précitée et de l'article 24 de la loi de 2008 précitée.

Le prélèvement d'un organe obtenu contre rémunération est quant à lui incriminé à l'article 433*novies*/2, alinéa 1^{er}, 2°, du Code pénal. Il est également punissable sur base de l'article 17, § 3, de la loi de 1986 précitée et de l'article 24 de la loi de 2008 précitée.

Sur base de l'article 4, § 2, de la Convention, les Parties peuvent formuler une réserve pour ne pas incriminer les opérations pratiquées sur des personnes incapables, dans des cas exceptionnels et conformément aux garanties ou dispositions appropriées sur le consentement en vertu de son droit interne.

Cette faculté n'est pas utile pour la Belgique. En effet, depuis l'adoption de la loi du 3 juillet 2012, la Belgique interdit de prélever un organe – même régénérable (une partie du foie) – sur une personne qui n'est pas capable de discernement. Sont visées les personnes (même majeures) handicapées mentales, tous les mineurs de moins de douze ans et les mineurs âgés de douze ans et plus qui ne disposent pas du discernement nécessaire pour apprécier les conséquences du prélèvement.

Par ailleurs, l'article 4, § 3, de la Convention précise que l'expression "un profit ou un avantage comparable", aux fins du paragraphe 1^{er}, b et c, n'inclut pas l'indemnisation du manque à gagner et de toutes autres dépenses justifiables causées par le prélèvement ou par les examens médicaux connexes, ni l'indemnisation en cas de dommage non inhérent au prélèvement d'organes. Le Rapport explicatif précise que "La notion de profit ou d'avantage comparable devrait être interprétée au sens large. Le profit peut être offert au donneur ou à un tiers, directement ou par des intermédiaires. L'expression 'profit ou avantage comparable' ne s'applique pas à un accord autorisé en vertu du droit interne, par exemple en vue de dons croisés." (n° 40).

L'article 433*novies*/2, alinéa 2, du Code pénal prévoit que "Ne constituent pas 'un profit ou un avantage comparable' au sens de l'alinéa 1^{er}, 2°:

1° l'indemnisation des dépenses directes et indirectes, prévue par l'article 4, § 2, de la loi du 13 juin 1986 sur le prélèvement et la transplantation d'organes, et par l'article 6, § 2, de la loi du 19 décembre 2008 relative à

Het is ook strafbaar op grond van artikel 17 van de voornoemde wet van 1986 en op grond van artikel 24 van de voornoemde wet van 2008.

Het wegnemen van een orgaan tegen betaling is in artikel 433*novies*/2, eerste lid, 2°, van het Strafwetboek strafbaar gesteld. Het is ook strafbaar op grond van artikel 17, § 3, van de voornoemde wet van 1986 en op grond van artikel 24 van de voornoemde wet van 2008.

Op grond van artikel 4, § 2, van het Verdrag kunnen de Partijen een voorbehoud formuleren teneinde de operaties verricht op onbekwame personen niet strafbaar te stellen, in uitzonderlijke gevallen en overeenkomstig de relevante waarborgen of bepalingen inzake de toestemming krachtens het nationale recht.

Deze mogelijkheid is niet relevant voor België. Sinds de aanneming van de wet van 3 juli 2012 verbiedt België immers het wegnemen van een orgaan – zelfs indien het regeneerbaar is (een deel van de lever) – bij een persoon die geen onderscheidingsvermogen bezit. Hiermee worden bedoeld de mentaal gehandicapte personen (ook zij die meerderjarig zijn), alle minderjarigen jonger dan twaalf jaar en de minderjarigen van 12 jaar en ouder die niet beschikken over het noodzakelijke onderscheidingsvermogen om de gevolgen van het wegnemen te kunnen inschatten.

Voorts verduidelijkt artikel 4, § 3, van het Verdrag dat onder de uitdrukking "een profijt of een vergelijkbaar voordeel", voor de toepassing van de eerste paragraaf, b en c, niet de vergoeding wordt verstaan van de inkomstenderving en van enige andere verantwoorde uitgaven die voortvloeien uit het wegnemen of de daarmee verband houdende medische onderzoeken, noch de vergoeding van enige schade die niet inherent is aan het wegnemen van organen. Het toelichtend verslag verduidelijkt: "De notie van profijt of vergelijkbaar voordeel zou in ruime zin moeten worden geïnterpreteerd. Het profijt kan worden aangeboden aan de donor of aan een derde, rechtstreeks of via tussenpersonen. De uitdrukking 'profijs of vergelijkbaar voordeel' is niet van toepassing op een akkoord dat is toegelaten krachtens het nationale recht, bijvoorbeeld met het oog op kruiselingse donaties." (nr. 40).

Artikel 433*novies*/2, tweede lid, van het Strafwetboek voorziet het volgende: "Vormen geen 'profijs of vergelijkbaar voordeel' in de zin van het eerste lid, 2°:

1° de vergoeding van de rechtstreekse en onrechtstreekse kosten, bedoeld in artikel 4, § 2, van de wet van 13 juni 1986 betreffende het wegnemen en transplanteren van organen, en in artikel 6, § 2, van de wet

l'obtention et à l'utilisation de matériel corporel humain destiné à des applications médicales humaines ou à des fins de recherche scientifique;

2° l'indemnisation de la perte de revenus liée au don d'organe.”

Enfin, l'article 4, § 4, de la Convention prévoit l'obligation de considérer d'incriminer le prélèvement d'organes de donneurs vivants ou décédés, s'il est réalisé hors du cadre de son système interne de transplantation ou quand le prélèvement est réalisé en violation des principes essentiels des lois ou des réglementations nationales en matière de transplantation. Le Rapport explicatif souligne que “les États se sont dotés de systèmes internes de transplantation très différents. (...) dans certains États, un prélèvement d'organes réalisé hors du cadre du système interne de transplantation ne serait pas nécessairement considéré, en soi, comme plus grave qu'une infraction à la réglementation ou mineure, c'est-à-dire si le même acte ne tombe pas également sous le coup du paragraphe 1 de l'article 4.” Il rappelle aussi que “la Convention n'a pas pour but d'harmoniser ces systèmes” (n° 43-45).

À partir du moment où un État choisit d'ériger en infractions pénales les violations du système ou de la réglementation visées par le paragraphe 4, il doit “s'efforcer” de leur appliquer les autres articles de la Convention (tentative et complicité, sanctions dissuasives, circonstances aggravantes, compétence extraterritoriale, coopération internationale, protection des victimes, mesures préventives, ...).

Les lois de 1986 (article 17) et de 2008 (article 24) incriminent pénalement certains prélèvements réalisés en violation des conditions et garanties prévues par ces lois. Il existe également des normes d'agrément pour les centres de transplantation et les fonctions locales de coordination dont le respect est contrôlé par les Communautés. Ces dernières peuvent prendre des mesures en cas de manquement dont la plus sévère serait le retrait de l'agrément.

La disposition est facultative, mais comme la Belgique sanctionnait déjà pénalement une série de violations dans les lois de 1986 et de 2008, il convenait de renforcer les sanctions, en particulier celles de la loi de 1986, en veillant à ne pas alourdir de façon excessive les dispositions actuelles. En outre, il était utile de sanctionner, dans le Code pénal, les prélèvements (à quelque fin que ce soit)

van 19 december 2008 inzake het verkrijgen en het gebruik van menselijk lichaamsmateriaal met het oog op de geneeskundige toepassing op de mens of het wetenschappelijk onderzoek;

2° de vergoeding van de inkomstenderving die met de orgaandonatie verband houdt.”

Tot slot voorziet artikel 4, § 4, van het Verdrag in de verplichting om de strafbaarstelling te overwegen van het wegnemen van organen van levende of overleden donoren indien dat is gebeurd buiten het nationale transplantatiesysteem om of in strijd met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten of regelgevingen inzake transplantatie. Het toelichtend verslag benadrukt dat “de nationale transplantatiesystemen van de Staten zeer uiteenlopend zijn. (...) in bepaalde Staten zou het wegnemen van organen buiten het nationale transplantatiesysteem om op zich niet noodzakelijkerwijze beschouwd worden als zwaarder dan een inbreuk op de regelgeving of minder, dat wil zeggen indien dezelfde handeling ook niet onder het eerste lid van artikel 4 valt.” Het verslag wijst er voorts op dat “het Verdrag niet de harmonisatie van die systemen beoogt” (nr. 43-45).

Zodra een Staat opteert voor de strafbaarstelling van de schendingen van het systeem of van de regelgeving bedoeld in paragraaf 4, moet hij “alles in het werk stellen” om de overige artikelen van het Verdrag daarop toe te passen (poging en medeplichtigheid, afschrikkende straffen, verzwarende omstandigheden, extraterritoriale rechtsmacht, internationale samenwerking, slachtofferbescherming, preventieve maatregelen, ...).

De wetten van 1986 (artikel 17) en 2008 (artikel 24) voorzien in de strafbaarstelling van bepaalde wegnemingen waarbij afbreuk is gedaan aan de voorwaarden en garanties bedoeld in deze wetten. Er bestaan ook erkenningsnormen voor de transplantatiecentra en voor de lokale coördinatiefuncties, waarvan de naleving wordt gecontroleerd door de Gemeenschappen. Die laatste kunnen maatregelen treffen in geval van overtreding, met intrekking van de erkenning als zwaarste maatregel.

De bepaling is facultatief, maar daar België reeds in een strafrechtelijke sanctie voorziet voor een aantal schendingen in het kader van de wetten van 1986 en 2008, volstond het de sancties op te voeren – vooral deze bepaald in de wet van 1986 – waarbij echter een buitensporige verzwarende van de huidige bepalingen moest worden vermeden. Bovendien was het nuttig

pratiqués en dehors d'un centre de transplantation ou sans accord de collaboration avec un tel centre.

Dès lors, les sanctions pénales prévues dans les lois de bioéthique ont été renforcées par les articles 16 et 18 de la loi du 22 mai 2019 précitée, et l'article 433*novies*/2, alinéa 1^{er}, 3^o, du Code pénal sanctionne le prélèvement d'un organe sur une personne, réalisé par une personne qui n'y est pas autorisée par la loi, ou en dehors d'un établissement de soins autorisé par la loi.

Article 5

Utilisation d'organes prélevés de manière illicite à des fins d'implantation ou à d'autres fins que l'implantation

L'article 5 vise l'utilisation (volontaire) à quelle que fin que ce soit (transplantation, recherche, exposition...) d'un organe dont l'auteur connaît l'origine illicite. Sont visés notamment les médecins spécialistes en chirurgie, les chercheurs, les pharmaciens, biologistes, les artistes.

Sur base de l'article 30, § 2, les États peuvent limiter la portée de cette infraction à des fins d'implantation, ou à des fins d'implantation et d'autres fins telles que spécifiées par eux.

La loi de 1986 punit, outre le prélèvement illicite, la transplantation illicite. L'article 17 de cette loi prévoit des sanctions pénales pour les manquements aux règles concernant la transplantation. Par ailleurs, l'article 24 de la loi de 2008 prévoit des sanctions pénales lorsque certaines de ses dispositions sont violées.

La loi de 1986 concerne la transplantation d'organes à but thérapeutique, tandis que la loi de 2008 concerne l'utilisation de matériel corporel humain à des fins thérapeutiques ou de recherche scientifique. Une incrimination détachée des finalités particulières des lois de 1986 et de 2008, était donc nécessaire. Celle-ci est maintenant prévue à l'article 433*novies*/3, alinéa 1^{er}, 1^o, du Code pénal qui sanctionne quiconque transplante sur une personne un organe prélevé en violation de l'article 433*novies*/2 ou prélevé dans un autre État dans les conditions visées à l'article précité, ou utilise un tel organe à d'autres fins que la transplantation, en connaissance de cause. Cet article prévoit en outre, à l'alinéa 2, que: "les organes prélevés en Belgique ou dans un autre État membre de l'Union européenne sont présumés ne pas avoir été prélevés en violation de l'article 433*novies*/2 ou dans les conditions visées à l'article précité, jusqu'à preuve

dat het Strafwetboek voorziet in een sanctie voor het wegnemen (voor eender welk doeleinde) dat gebeurt buiten een transplantatiecentrum om of zonder samenwerkingsakkoord met een dergelijk centrum.

Daarom zijn de strafrechtelijke sancties voorzien in de bio-ethische wetten door de artikelen 16 en 18 van de bovenvermelde wet van 22 mei 2019 versterkt en bestraft artikel 433*novies*/2, eerste lid, 3^o, van het Strafwetboek het wegnemen van een orgaan op een persoon wanneer het gebeurt door een persoon die daartoe niet is gemachtigd door de wet, of buiten een door de wet gemachtigde verzorgingsinrichting.

Artikel 5

Gebruik van illegaal weggenomen organen met het oog op inplanting of andere doeleinden dan inplanting

Artikel 5 beoogt het (vrijwillige) gebruik voor eender welk doeleinde (transplantatie, onderzoek, expositie...) van een orgaan waarvan de dader de illegale oorsprong kent. Dit artikel doelt onder andere op geneesheren-specialisten in de heelkunde, onderzoekers, apothekers, biologen en kunstenaars.

Op grond van artikel 30, § 2, kunnen de Staten de strekking van dat strafbaar feit beperken tot degene die gepleegd zijn met het oog op inplanting of andere doeleinden zoals nader bepaald door hen.

De wet van 1986 bestraft, naast de illegale wegname, de illegale transplantatie. Artikel 17 van deze wet voorziet in strafsancities voor de overtredingen van de bepalingen betreffende de transplantatie. Voorts voorziet artikel 24 van de wet van 2008 in strafsancities in geval van schending van sommige bepalingen ervan.

De wet van 1986 heeft betrekking op de transplantatie van organen met therapeutisch doeleinde, terwijl de wet van 2008 betrekking heeft op het gebruik van menselijk lichaamsmateriaal voor therapeutische doeleinden of voor wetenschappelijk onderzoek. Een strafbaarstelling die losstaat van de specifieke doeleinden uit de wetten van 1986 en 2008 was dus vereist. Deze is nu voorzien in artikel 433*novies*/3, eerste lid, 1^o, van het Strafwetboek dat "iedereen die bij een persoon een orgaan transplanteert dat is weggenomen in strijd met artikel 433*novies*/2 of dat is weggenomen in een andere Staat onder de in voornoemd artikel bedoelde voorwaarden, of een dergelijk orgaan gebruikt voor andere doeleinden dan de transplantatie, zulks met kennis van zaken" bestraft. Dit artikel bepaalt bovendien in het tweede lid dat "de in België of een andere lidstaat van de Europese Unie weggenomen organen worden geacht niet te zijn

du contraire, s'ils ont été alloués par une organisation à but non lucratif, publique ou privée, se consacrant aux échanges nationaux et transfrontaliers d'organes.”.

Le recours à la réserve possible sur base de l'article 30, § 2, n'est pas nécessaire.

Il convient de noter que la République tchèque a formulé la réserve suivante: “Conformément à l'article 30, paragraphe 2, de la Convention, la République tchèque se réserve le droit d'appliquer l'article 5 de la Convention, dans le cas d'organes prélevés sur une personne décédée, uniquement aux infractions commises dans un but d'enrichissement personnel ou d'enrichissement de tiers.”. Aucun autre État n'a formulé une telle réserve.

La Convention autorise les États à déposer une réserve sur l'article 5 pour limiter les finalités d'utilisation des organes illégalement prélevés, qu'ils entendent incriminer. Au minimum, ils doivent incriminer la transplantation de ces organes. Ils peuvent exclure toute autre utilisation, ou choisir d'incriminer l'utilisation pour des finalités déterminées telles que la recherche scientifique, le développement de vaccins ou de médicaments. Le Rapport explicatif de la Convention est très clair à ce sujet. Il n'a jamais été question de permettre aux États de subordonner l'infraction au but de lucre. Exiger cette condition revient à introduire un nouvel élément constitutif dans l'infraction, ce qui rompt l'effort d'harmonisation demandé aux États parties. Dans la mesure où cette réserve risque d'être copiée par d'autres États, il importe de la contester et d'adopter une position identique face à toutes les réserves similaires qui seraient ultérieurement déposées par des États.

S'inspirant des objections formulées dans le cadre de la Convention d'Istanbul, l'objection est rédigée comme suit:

“Le gouvernement du Royaume de Belgique a examiné le contenu de la déclaration faite par la République tchèque le 25 mars 2015 en ce qui concerne la Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, selon laquelle la République tchèque se réserve le droit d'appliquer l'article 5 de la Convention, dans le cas d'organes prélevés sur une personne décédée, uniquement

weggenomen in strijd met artikel 433*novies*/2 of onder de in voornoemd artikel bedoelde voorwaarden, tot bewijs van het tegendeel, indien zij werden toegewezen door een openbare of private non-profitorganisatie die zich bezighoudt met binnenlandse en grensoverschrijdende orgaanuitwisselingen.”.

Het beroep op het voorbehoud dat mogelijk is op grond van artikel 30, § 2, is dus niet noodzakelijk.

Er moet worden opgemerkt dat de Tsjechische Republiek het volgende voorbehoud heeft geformuleerd: “Overeenkomstig artikel 30, paragraaf 2, van het Verdrag, behoudt de Tsjechische Republiek zich het recht voor om artikel 5 van het Verdrag, in het geval van organen die zijn weggenomen bij een overleden persoon, enkel toe te passen op de strafbare feiten gepleegd met persoonlijke verrijking of verrijking van derden als oogmerk.” Geen enkele andere Staat heeft een soortgelijk voorbehoud geformuleerd.

Het Verdrag staat de Staten toe om een voorbehoud neer te leggen met betrekking tot artikel 5, met het oog op het beperken van de gebruiksdoeleinden van illegaal weggenomen organen die zij strafbaar willen stellen. Zij moeten minstens de transplantatie van die organen strafbaar stellen. Zij kunnen enig ander gebruik uitsluiten of ervoor kiezen om het gebruik voor bepaalde doeleinden, zoals wetenschappelijk onderzoek of de ontwikkeling van vaccins of geneesmiddelen, strafbaar te stellen. Het toelichtend verslag bij het Verdrag is zeer duidelijk op dat vlak. Het is nooit de bedoeling geweest om de Staten de mogelijkheid te bieden om het strafbaar feit afhankelijk te stellen van het winstoogmerk. Die voorwaarde stellen, komt neer op de toevoeging van een nieuw bestanddeel aan het strafbaar feit en fruikt zo het streven naar harmonisering dat van de Staten die Partij zijn verlangd wordt. In de mate waarin de kans bestaat dat dit voorbehoud wordt overgenomen door andere Staten, is het van belang er bezwaar tegen te maken en eenzelfde houding aan te nemen ten aanzien van alle soortgelijke voorbehouden die Staten later zouden kunnen neerleggen.

In navolging van de bezwaren die geformuleerd werden in het kader van het Verdrag van Istanbul, luidt het bezwaar als volgt:

“De regering van het Koninkrijk België heeft de inhoud onderzocht van de verklaring die de Tsjechische Republiek heeft afgelegd op 25 maart 2015 met betrekking tot het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen. Volgens die verklaring behoudt de Tsjechische Republiek zich het recht voor om, in het geval van organen die zijn weggenomen bij

aux infractions commises dans un but d'enrichissement personnel ou d'enrichissement de tiers.

Le gouvernement du Royaume de Belgique note que cette réserve limite le champ d'application de l'article 5 de la Convention, d'une manière non conforme à l'article 30, paragraphe 2. En effet, le Rapport explicatif de la Convention explique clairement qu'il faut comprendre le terme 'fins' utilisé à l'article 5 dans le sens d'un 'usage' (nr.48). Au nr. 21, il précise aussi que: "Le terme 'autres fins' désigne toutes fins autres que la transplantation auxquelles des organes prélevés de manière illicite sur un donneur pourraient être utilisés, immédiatement ou plus tard. Parmi ces autres fins, les négociateurs ont notamment identifié la recherche scientifique et l'utilisation des organes pour en prélever les tissus et cellules, par exemple l'utilisation des valves cardiaques d'un cœur prélevé illicitement, ou l'utilisation des cellules d'un organe prélevé illicitement aux fins de thérapie cellulaire."

L'introduction du but de lucre dans l'incrimination établie à l'article 5 revient à y ajouter un élément constitutif non autorisé par le traité sur base de l'article 30.

En conséquence, le gouvernement du Royaume de Belgique fait objection à la réserve susmentionnée formulée par la République tchèque le 25 mars 2015. Cette objection ne fait pas obstacle à l'entrée en vigueur de la Convention entre le Royaume de Belgique et la République tchèque. La Convention entrera donc en vigueur entre les deux États sans pour autant que la République tchèque tire bénéfice de cette réserve."

Article 6

Implantation d'organes hors du système interne de transplantation ou en violation des principes essentiels des lois nationales en matière de transplantation

En vertu de l'article 6, chaque État doit envisager d'incriminer l'implantation d'organes humains de donneurs vivants ou décédés, si cette implantation est réalisée hors du cadre du système interne de transplantation ou lorsque l'implantation est effectuée en violation des principes essentiels des lois ou des réglementations nationales en matière de transplantation.

Cette disposition n'est pas contraignante et va de pair avec l'article 4, § 4, relatif au prélèvement hors du cadre légal. Elle vise le médecin spécialiste en chirurgie

een overleden persoon, artikel 5 van het Verdrag enkel toe te passen op de strafbare feiten gepleegd met persoonlijke verrijking of verrijking van derden als oogmerk.

De regering van het Koninkrijk België merkt op dat het voorbehoud het toepassingsgebied van artikel 5 van het Verdrag beperkt op een wijze die niet in overeenstemming is met artikel 30, paragraaf 2. In het toelichtend verslag bij het Verdrag is immers duidelijk uitgelegd dat de term 'doeleinden' zoals gebruikt in artikel 5 begrepen moet worden in de zin van een 'gebruik' (nr. 48). In nr. 21 van dat verslag is ook het volgende verduidelijkt: "Onder 'andere doeleinden' wordt verstaan 'alle andere doeleinden dan transplantatie waarvoor de illegaal bij een donor weggenomen organen onmiddellijk of later zouden kunnen worden gebruikt'. Wat die andere doeleinden betreft, hebben de onderhandelaars met name geduid op het wetenschappelijk onderzoek en op het gebruik van organen om daaruit weefsels en cellen weg te nemen, bijvoorbeeld het gebruik van de hartkleppen van een hart dat op illegale wijze is weggenomen of het gebruik van de cellen van een orgaan dat op illegale wijze is weggenomen voor celtherapie."

De toevoeging van het winstoogmerk aan de op grond van artikel 5 strafbaar gestelde feiten komt neer op de toevoeging van een bestanddeel dat het Verdrag niet toestaat op grond van artikel 30.

Bijgevolg maakt de regering van het Koninkrijk België bezwaar tegen het voornoemde voorbehoud dat de Tsjechische Republiek heeft geformuleerd op 25 maart 2015. Dit bezwaar belet de inwerkingtreding van het Verdrag tussen het Koninkrijk België en de Tsjechische Republiek niet. Het Verdrag zal dus tussen beide Staten in werking treden zonder de baat van dit voorbehoud voor de Tsjechische Republiek."

Artikel 6

Inplanting van organen buiten het nationale transplantatiesysteem om of in strijd met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten inzake transplantatie

Krachtens artikel 6 moet elke Staat overwegen om de inplanting van menselijke organen van levende of overleden donoren strafbaar te stellen, indien die inplanting is gebeurd buiten het nationale transplantatiesysteem om of in strijd met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten of regelgevingen inzake transplantatie.

Deze bepaling is niet dwingend en hangt samen met artikel 4, § 4, dat betrekking heeft op het wegnemen buiten het wettelijk kader om. Zij doelt op de

qui pratique la transplantation hors du cadre légal. L'organe peut avoir été légalement prélevé, tandis que la procédure d'attribution ou de traçabilité par exemple n'est pas légale.

La loi de 1986 incriminait ce comportement à l'article 17, § 1^{er} (ex. défaut de consentement, prélèvement hors d'un centre de transplantation).

La disposition est facultative mais la Belgique sanctionnait déjà pénalement une série de violations aux lois de 1986 et de 2008. Comme tout non-respect du cadre ne justifie pas une sanction pénale, les sanctions prévues ont été renforcées par la loi du 22 mai 2019.

En outre, l'article 433*novies*/3, alinéa 1^{er}, 2^o, du Code pénal sanctionne la transplantation sur une personne d'un organe sans y être autorisé par la loi ou en dehors d'un établissement de soins autorisé par la loi, afin de pouvoir sanctionner pénalement les transplantations pratiquées en dehors d'un centre de transplantation ou sans accord de collaboration avec un tel centre.

Article 7

Sollicitation et recrutement illicites, offre et demande d'avantages indus

L'article 7 vise d'une part la sollicitation et recrutement illicites, et d'autre part, l'offre et la demande d'avantages indus.

Tout d'abord, l'article 7, § 1^{er}, oblige les États à incriminer la sollicitation et le recrutement d'un donneur ou d'un receveur d'organes en vue d'un profit ou d'un avantage comparable pour la personne qui sollicite ou recrute ou pour une tierce personne.

Cette disposition vise directement les courtiers d'organes ("*brokers*"), ainsi que les rabatteurs ("les chasseurs de reins"). Elle prévoit des infractions autonomes, c'est-à-dire sans lien avec les infractions précédentes de la Convention. Elles ne sont en effet pas conditionnées par un prélèvement ou une implantation illégal ou réalisé hors du cadre légal, qui ferait suite à l'intervention du courtier.

Le Rapport explicatif précise que "52. (...) Le but de cette disposition est donc de criminaliser les activités de personnes qui servent d'intermédiaire entre les donneurs, les receveurs et les membres du personnel médical et qui les mettent en relation. Ces activités constituent

geneesheer-specialist in de heelkunde die de transplantatie buiten het wettelijk kader om verricht. Het wegnemen van het orgaan kan op wettelijke wijze gebeurd zijn, terwijl bijvoorbeeld de toekennings- of traceerbaarheidsprocedure niet wettig is.

Artikel 17, § 1, van de wet van 1986 stelde die gedraging strafbaar (bv. geen toestemming, wegnemen buiten een transplantatiecentrum).

De bepaling is facultatief, maar België voorzag reeds in een strafrechtelijke sanctie voor een aantal schendingen van de wetten van 1986 en 2008. Aangezien niet elke overtreding van het wettelijk kader een strafrechtelijke sanctie rechtvaardigt, zijn de bestaande sancties versterkt door de wet van 22 mei 2019.

Bovendien voorziet artikel 433*novies*/3, eerste lid, 2^o, van het Strafwetboek in een sanctie voor de transplantatie bij een persoon van een orgaan zonder daartoe te zijn gemachtigd door de wet of buiten een door de wet gemachtigde verzorgingsinrichting, teneinde de transplantaties die verricht worden buiten een transplantatiecentrum om of zonder samenwerkingsakkoord met een dergelijk centrum strafrechtelijk te kunnen bestraffen.

Artikel 7

Illegale benadering en werving, aanbod van en verzoek om onterechte voordelen

Artikel 7 beoogt zowel de illegale benadering en werving als het aanbod en verzoek om onterechte voordelen.

Ten eerste verplicht artikel 7, § 1, de Staten tot de strafbaarstelling van de benadering en werving van een orgaandonor of -ontvanger met het oog op een profijt of een vergelijkbaar voordeel voor de benaderende of wervende persoon of voor een derde.

Deze bepaling doelt rechtstreeks op de orgaanmakelaars ("*brokers*") en de ronselaars ("*kidney hunters*"). Zij voorziet in autonome strafbare feiten, met andere woorden, losstaand van de voorgaande strafbare feiten uit het Verdrag. Zij zijn immers niet gelinkt aan een wegneming of een inplanting die onwettig is of die gebeurd is buiten het wettelijk kader om, die volgt op het optreden van de makelaar.

Het toelichtend verslag verduidelijkt: "52. (...) Het doel van deze bepaling is dus het strafbaar stellen van de activiteiten van personen die fungeren als tussenschakel tussen de donoren, de ontvangers en de leden van het medisch personeel, en die hen met elkaar in

un élément essentiel du trafic d'organes humains. Les négociateurs ont estimé que la publicité était une forme de sollicitation et décidé en conséquence de ne pas inclure de disposition spécifique à ce sujet à l'article 7. Ils ont préféré faire figurer à l'article 21, paragraphe 3, une obligation expresse pour les Parties d'interdire toute publicité sur l'offre ou la demande d'organes humains effectuée en vue d'offrir ou de rechercher un profit ou un avantage comparable. Cependant, cette mesure n'interdit pas les activités de recrutement de donneurs qui sont autorisées en vertu du droit interne.

53. Il est laissé à la discrétion des Parties, dans le respect de leur droit interne, de décider de soumettre ou non les donneurs d'organes à des poursuites en vertu de cet article (cf. paragraphe 29). L'achat d'un organe ne donnant pas lieu à un profit ou un avantage comparable pour l'acheteur, cette disposition n'est pas applicable aux actes accomplis par un receveur potentiel d'organe. Il en va de même des personnes agissant au nom d'un receveur potentiel d'organe, par exemple un membre de sa famille, si elles ne tirent pas de profit ou d'avantage comparable de cette action."

L'article 433*novies*/5 permet de sanctionner quiconque sollicite ou recrute un candidat donneur d'organes ou receveur, en vue d'obtenir, directement ou indirectement, un profit ou un avantage comparable pour lui-même ou pour un tiers. La tentative est également incriminée.

En outre, l'article 433*novies*/6 permet de sanctionner quiconque, quel qu'en soit le moyen:

1° facilite, favorise les pratiques visées aux articles 433*novies*/2 à 433*novies*/4 et 433*novies*/7, ou incite à de telles pratiques;

2° fait ou fait faire, publie, distribue ou diffuse de la publicité, de façon directe ou indirecte, en faveur de ces pratiques;

3° rend public, de façon directe ou indirecte, le besoin ou la disponibilité d'organes dans le but d'offrir ou de rechercher un profit ou un avantage comparable, directement ou indirectement, pour lui-même ou pour un tiers. La tentative est également incriminée.

Auparavant (depuis 2012), seul l'article 4, § 3, de la loi de 1986 (sanctionné par l'article 17, § 3) interdisait toute mesure rendant public (ex. publicité, internet, affiche, ...) le besoin ou la disponibilité d'organes, qui a pour but d'offrir ou de rechercher un gain financier ou un avantage comparable. Les autres formes de sollicitation n'étaient

contact brengen. Die activiteiten vormen een wezenlijk bestanddeel van de handel in menselijke organen. De onderhandelaars waren van oordeel dat reclame een vorm van benadering is en hebben bijgevolg beslist om geen specifieke bepaling ter zake in artikel 7 op te nemen. Zij hebben ervoor geopteerd om in artikel 21, derde lid, een uitdrukkelijke verplichting voor de Partijen op te nemen om elke reclame te verbieden met betrekking tot het aanbod van en het verzoek om menselijke organen met het doeleinde een profijt of een vergelijkbaar voordeel te bieden of na te streven. Deze maatregel verbiedt evenwel niet de activiteiten op het stuk van donorenwerving die toegestaan zijn krachtens het nationale recht.

53. Het wordt overgelaten aan de beoordeling van de Partijen, met inachtneming van hun nationale recht, om te beslissen of zij al dan niet de orgaandonoren zullen vervolgen krachtens dat artikel (cf. 29° lid). Waar de aankoop van een orgaan geen aanleiding geeft tot een profijt of een vergelijkbaar voordeel voor de aankoper, is deze bepaling niet van toepassing op de handelingen die gesteld zijn door een potentiële orgaanontvanger. Hetzelfde geldt voor degenen die handelen namens een potentiële orgaanontvanger, bijvoorbeeld een familielid ervan, indien zij geen profijt of vergelijkbaar voordeel eruit halen."

Artikel 433*novies*/5 voorziet de strafbaarstelling van hij die een kandidaat orgaandonor of ontvanger benadert of werft teneinde rechtstreeks of onrechtstreeks een profijt of een vergelijkbaar voordeel voor zichzelf of voor een derde te verkrijgen. Poging wordt ook gestraft.

Bovendien laat artikel 433*novies*/6 toe om degene te straffen die op enigerlei wijze:

1° de handelwijzen bedoeld in de artikelen 433*novies*/2 tot 433*novies*/4 en 433*novies*/7, vergemakkelijkt, bevordert of tot dergelijke handelwijzen aanzet;

2° direct of indirect, reclame maakt of doet maken, uitdeelt, verdeelt of verspreidt voor die handelwijzen;

3° de behoefte aan of de beschikbaarheid van organen direct of indirect onder de aandacht brengt teneinde rechtstreeks of onrechtstreeks een profijt of een vergelijkbaar voordeel voor zichzelf of voor een derde aan te bieden of te behalen. Poging wordt ook gestraft.

Vroeger (vanaf 2012) verbood alleen artikel 4, § 3, van de wet van 1986 (gesanctioneerd bij artikel 17, § 3) elke maatregel tot het onder de aandacht brengen (bv. reclame, internet, affiche, ...) van de behoefte aan of de beschikbaarheid van organen wanneer daarmee beoogd wordt financiële of vergelijkbare voordelen aan te bieden

donc pas interdites (solicitation directe d'un courtier qui consulte un potentiel donneur).

Les nouveaux articles du Code pénal incriminent les actions de solliciter et de recruter des candidats donneurs ou receveurs, indépendamment de la publicité donnée.

Par ailleurs, l'article 7, § 2, de la Convention oblige les États à incriminer la promesse, l'offre ou le don, direct ou indirect, par toute personne, d'un avantage indu à des professionnels de la santé, à ses fonctionnaires ou à des personnes qui, à quelque titre que ce soit, dirigent ou travaillent pour une entité du secteur privé, afin que ces personnes procèdent à un prélèvement ou à une implantation illégaux ou facilitent un tel acte.

Enfin, l'article 7, § 3, de la Convention oblige les États à sanctionner pénalement le fait pour des professionnels de la santé, ses fonctionnaires ou des personnes qui, à quelque titre que ce soit, dirigent ou travaillent pour une entité du secteur privé, de solliciter ou de recevoir un avantage indu visant à ce que ces personnes procèdent à un prélèvement ou une implantation illégaux, ou facilitent un tel acte.

Ces deux dispositions sont inspirées des articles 2 et 7 de la Convention pénale sur la corruption du Conseil de l'Europe et de la Convention des Nations Unies sur la corruption, que tous les États parties n'auront pas ratifiées. En outre, il est important de lancer un message clair aux candidats receveurs et aux médecins notamment, afin de les dissuader de recourir à de telles pratiques.

L'article 30 de la Convention permet de restreindre la portée de l'article 7, § 2 et 3, à la finalité de transplantation d'organes au minimum.

En droit belge, sur base des articles 246 à 250 du Code pénal, le juge doit apprécier la qualité d'agent public (notion à interpréter largement sur base des travaux parlementaires) du praticien ou du facilitateur, et à défaut de reconnaître cette qualité, il doit apprécier si les conditions de l'incrimination de corruption privée prévues aux articles 504*bis* et 504*ter* (administrateur, gérant, mandataire, préposé, à l'insu et sans autorisation de l'employeur) sont remplies. Des condamnations sur ces bases légales sont donc incertaines.

of te behalen. De andere vormen van benadering waren dus niet verboden (rechtstreekse benadering door een broker die een potentiële donor consulteert).

De nieuwe artikelen van het Strafwetboek stellen de handelingen die in het teken staan van het benaderen en werven van kandidaat-donors of kandidaat-ontvangers, los van de gemaakte reclame, strafbaar.

Voorts verplicht artikel 7, § 2, van het Verdrag de Staten tot het strafbaar stellen van de belofte, het aanbod of de overhandiging, rechtstreeks of onrechtstreeks, door enige persoon van een onterecht voordeel aan gezondheidswerkers, ambtenaren of personen die in eender welke hoedanigheid bij een entiteit in de private sector werkzaam zijn of die entiteit leiden, opdat die personen overgaan tot het onwettig wegnemen of inplanen van een menselijk orgaan of een dergelijke handeling vergemakkelijken.

Tot slot verplicht artikel 7, § 3, van het Verdrag de Staten tot het strafrechtelijk bestraffen van het feit dat gezondheidswerkers, ambtenaren of personen die in eender welke hoedanigheid bij een entiteit in de private sector werkzaam zijn of die entiteit leiden een onterecht voordeel vragen of ontvangen opdat die personen zouden overgaan tot het onwettig wegnemen of inplanen van een menselijk orgaan of een dergelijke handeling zouden vergemakkelijken.

Beide bepalingen zijn ontleend aan de artikelen 2 en 7 van het Strafrechtelijk Verdrag ter bestrijding van corruptie van de Raad van Europa, en aan het VN-Verdrag ter bestrijding van corruptie, die niet alle de Verdragspartijen zullen hebben bekrachtigd. Bovendien is het belangrijk een krachtig signaal te geven aan de kandidaat-ontvangers en ook aan de artsen in het bijzonder, zodat zij voor dergelijke praktijken zouden terugdeinzen.

Artikel 30 van het Verdrag maakt het mogelijk om de strekking van artikel 7, §§ 2 en 3, te beperken tot minstens het doeleinde van de orgaantransplantatie.

In het Belgische recht, op grond van de artikelen 246 tot 250 van het Strafwetboek, moet de rechter zich een oordeel vormen over de hoedanigheid van overheidsfunctionaris (een begrip dat ruim moet worden geïnterpreteerd op basis van de parlementaire voorbereidingen) van de practicus of van de facilitator, en zo die hoedanigheid niet wordt erkend, moet hij beoordelen of de voorwaarden tot strafbaarstelling van private omkoping zoals bedoeld in de artikelen 504*bis* en 504*ter* (bestuurder, zaakvoerder, lasthebber, aangestelde, zonder medeweten en zonder machtiging van de werkgever) vervuld zijn. Veroordelingen op deze wettige basissen zijn dus onzeker.

Pour faciliter la répression de la corruption dans le cadre du trafic d'organes, l'article 433*novies*/8 du Code pénal permet de sanctionner:

“1° quiconque promet, offre, donne, directement ou par interposition de personnes, à une personne un avantage de toute nature, pour elle-même ou pour un tiers, afin qu'elle prélève, transplante ou utilise un organe en violation des articles 433*novies*/2 à 433*novies*/4, ou qu'elle facilite la commission d'un tel acte, et

2° quiconque sollicite, accepte ou reçoit, directement ou par interposition de personnes, un avantage de toute nature, pour lui-même ou pour un tiers, afin de prélever, de transplanter ou d'utiliser un organe en violation des articles 433*novies*/2 à 433*novies*/4, ou de faciliter la commission d'un tel acte.”. La tentative n'est pas incriminée.

Article 8

Préparation, préservation, stockage, transport, transfert, réception, importation et exportation d'organes humains prélevés de manière illicite

L'article 8 de la Convention oblige les États à sanctionner pénalement les actes de préparation, de préservation, de stockage, de transport, de transfert, de réception, d'importation et d'exportation d'organes prélevés de manière illicite. L'objectif de cet article est de cibler les maillons de la chaîne criminelle qui se situent entre le médecin qui prélève illégalement un organe, et le médecin qui l'implante ou tout autre utilisateur de cet organe. La même approche avait été suivie dans la Convention de Varsovie sur la traite des êtres humains. Les coordinateurs de transplantation et tous les membres de l'équipe de prélèvement et de l'équipe de transplantation sont notamment visés.

Le Rapport explicatif souligne cependant que cet article n'exige pas pour autant des incriminations spécifiques: “57. En raison de différences entre les systèmes juridiques des États membres, certaines Parties peuvent, lorsqu'ils transposent la Convention dans leur droit interne, décider de considérer les infractions en vertu de la Convention – en particulier celles énumérées à l'article 8 – comme des infractions pénales distinctes, ou de les considérer au titre de la complicité et de la tentative conformément à l'article 9.”. Enfin, le n° 58 du Rapport explicatif souligne qu'une réserve basée sur l'article 30, § 2, de la Convention à l'égard de l'article 5 (utilisation de l'organe illégalement prélevé) aura un impact sur l'article 8.

Om de repressie van de omkoping in het kader van organenhandel te vergemakkelijken, voorziet artikel 433*novies*/8 van het Strafwetboek in de bestraffing van:

“1° hij die, rechtstreeks of door tussenpersonen, aan een persoon een voordeel van welke aard dan ook, voor zichzelf of voor een derde, belooft, aanbiedt of overhandigt, opdat hij een orgaan wegneemt, transplanteert of gebruikt in strijd met de artikelen 433*novies*/2 tot 433*novies*/4, of het plegen van een dergelijke handeling vergemakkelijkt, en

2° hij die, rechtstreeks of door tussenpersonen, een voordeel van welke aard dan ook, voor zichzelf of voor een derde, vraagt, aanvaardt of ontvangt, teneinde een orgaan weg te nemen, te transplanteren of te gebruiken in strijd met de artikelen 433*novies*/2 tot 433*novies*/4, of het plegen van een dergelijke handeling te vergemakkelijken.”. Poging wordt niet gestraft.

Artikel 8

Vorbereiding, preservatie, opslag, vervoer, overbrenging, ontvangst, invoer en uitvoer van illegaal weggenomen menselijke organen

Artikel 8 van het Verdrag verplicht de Staten tot het strafrechtelijk bestraffen van de voorbereiding, de preservatie, de opslag, het vervoer, de overbrenging, de ontvangst, de invoer en de uitvoer van organen die op illegale wijze zijn weggenomen. Het artikel beoogt in te grijpen op de schakels van de criminele keten die zich situeren tussen de arts die op onwettige wijze een orgaan wegneemt en de arts die dat orgaan inplant of enige andere gebruiker ervan. Dezelfde benadering werd gevolgd in het Verdrag van Warschau betreffende de mensenhandel. De transplantatiecoördinatoren en alle leden van de teams die respectievelijk instaan voor het wegnemen en het transplanteren van organen worden hierbij geïdentificeerd.

Het toelichtend verslag benadrukt evenwel dat dit artikel geen specifieke strafbaarstellingen vereist: “57. Wegens discrepanties in de rechtsstelsels van de lidstaten kunnen bepaalde Partijen, bij de omzetting van het Verdrag in hun nationale recht, beslissen om de strafbare feiten krachtens het Verdrag – inzonderheid de strafbare feiten onder artikel 8 – te beschouwen als onderscheiden strafbare feiten, of in de zin van de medeplichtigheid en de poging overeenkomstig artikel 9.”. Tot slot wordt onder nr. 58 van het toelichtend verslag benadrukt dat een voorbehoud op grond van artikel 30, § 2, van het Verdrag ten aanzien van artikel 5 (gebruik van het onwettig weggenomen orgaan) een impact zal hebben op artikel 8.

En Belgique, l'infraction de recel (art. 505, alinéa 1^{er}, 1^o, du Code pénal) pourrait être utilisée pour couvrir certains actes (ex. la conservation, le stockage, le transport, la réception des organes prélevés de manière illicite ou irrégulière).

Par ailleurs, la tentative ou la complicité d'implantation/ utilisation illégale devraient pouvoir en couvrir également (ex. la préparation de l'organe par un médecin avant l'implantation).

Enfin, indépendamment de la question de leur application effective sur le terrain, un changement de la loi était à tout le moins nécessaire pour punir les actes d'importation et d'exportation d'organes, sans avoir égard aux finalités du prélèvement. En effet, la loi de 1986 prévoit le système d'allocation d'un organe à des fins de transplantation (article 13*bis*) et la loi de 2008 vise ces deux actions dans une finalité de recherche ou d'application médicale humaine.

Afin d'assurer l'effectivité des poursuites et de la coopération judiciaire, une incrimination punissant clairement tous les actes visés à l'article 8 a été insérée dans le Code pénal, en tenant compte des définitions de certains actes contenues dans les lois de 1986 et 2008. L'article 433*novies*/4 permet de sanctionner "quiconque, en connaissance de cause:

1^o prépare, préserve, stocke, transporte, transfère, réceptionne ou exporte un organe prélevé en violation de l'article 433*novies*/2 ou prélevé dans un autre État dans les conditions visées à l'article 433*novies*/2;

2^o importe ou fait transiter un organe prélevé dans un autre État dans les conditions visées à l'article 433*novies*/2."

La tentative est aussi incriminée.

Article 9

Complicité et tentative d'infraction

L'article 9 de la Convention porte sur l'obligation d'incriminer la complicité (paragraphe 1^{er}) et la tentative (paragraphe 2) relativement aux infractions prévues par l'instrument.

Wat België betreft, zouden bepaalde handelingen (bv. de voorbereiding, de preservatie, de opslag, het vervoer, de ontvangst van organen die op onwettige of onregelmatige wijze zijn weggenomen) kunnen vallen onder het misdrijf van heling (art. 505, eerste lid, 1^o, van het Strafwetboek).

Voorts zouden bepaalde handelingen evenzeer vervat moeten kunnen zijn in de poging tot of medeplichtigheid aan onwettige inplanting of onwettig gebruik (bv. de voorbereiding van het orgaan door een arts vóór de inplanting).

Tot slot, los van de kwestie van de effectieve toepassing ervan op het terrein, was een wetswijziging op zijn minst noodzakelijk voor de bestrafing van de handelingen van invoer en uitvoer van organen, zonder rekening te houden met de doeleinde van de wegneming. Immers, de wet van 1986 voorziet in het systeem van toewijzing van een orgaan voor transplantatiedoeleinden (artikel 13*bis*) en de wet van 2008 voorziet in beide handelingen voor onderzoeksdoeleinden of met het oog op de geneeskundige toepassing op de mens.

Teneinde de effectiviteit van de gerechtelijke vervolging en samenwerking te waarborgen, is een strafbaarstelling in het Strafwetboek ingevoegd die alle handelingen bedoeld in artikel 8 op eenduidige wijze bestraft, rekening houdend met de omschrijving van bepaalde handelingen in de wetten van 1986 en 2008. Artikel 433*novies*/4 voorziet de strafbaarstelling van "hij die, met kennis van zaken:

1^o een orgaan dat is weggenomen in strijd met artikel 433*novies*/2 of dat is weggenomen in een andere Staat onder de voorwaarden bedoeld in artikel 433*novies*/2, voorbereidt, preserveert, opslaat, vervoert, overbrengt, ontvangt of uitvoert;

2^o een orgaan dat is weggenomen in een andere Staat onder de voorwaarden bedoeld in artikel 433*novies*/2 invoert of laat doorvoeren."

Poging wordt ook gestraft.

Artikel 9

Medeplichtigheid en poging tot misdrijf

Artikel 9 van het Verdrag betreft de verplichting tot het strafbaar stellen van de medeplichtigheid (eerste paragraaf) en van de poging (tweede paragraaf) met betrekking tot de strafbare feiten voorzien door het instrument.

En vertu de l'article 9, § 3, un État peut se réserver le droit de ne pas appliquer, ou de n'appliquer que dans des cas ou conditions spécifiques, le paragraphe 2 sur la tentative pour certaines infractions. Il s'agit des infractions établies conformément à l'article 7 (sollicitation et recrutement illicites, offre et demande d'avantages indus) et à l'article 8 (préparation, etc. de l'organe illégalement prélevé). Ainsi, il est tenu compte des divergences présentes dans les systèmes de droit pénal des États membres du Conseil de l'Europe.

L'article 67 du Code pénal règle de façon générale la répression de la complicité d'un crime ou d'un délit, et l'article 66 celle de la corréité. De plus, les lois de 1986 et de 2008 prévoient l'application de ces dispositions. Aucune adaptation n'est donc nécessaire.

L'article 52 du Code pénal réprime toute tentative de crime. L'article 53 prévoit que la tentative de délit n'est punissable que dans les cas prévus par la loi. Selon les peines retenues pour les infractions mettant en œuvre les articles 7 et 8 de la Convention, la tentative sera ou non incriminée. Cela est cohérent avec les incriminations générales de corruption privée et publique du Code pénal. Lors de la ratification, la réserve suivante, basée sur l'article 30, § 1^{er}, combiné à l'article 9, § 3, de la Convention relatif à la tentative, est donc nécessaire:

“Conformément aux dispositions de l'article 9, paragraphe 3, et de l'article 30, paragraphe 1^{er}, de la Convention, le gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit de ne pas appliquer l'article 9, paragraphe 2, en ce qui concerne les infractions établies conformément à l'article 7, § 2 et 3.”

Le but est de ne pas devoir incriminer la tentative d'actes de corruption visés à l'article 7, § 2 et 3, de la Convention.

Article 10

Compétence

L'article 10 de la Convention prévoit les chefs de compétence des États pour les infractions établies conformément à la Convention. Le principe est la compétence territoriale (points a à c).

En vertu du paragraphe 1^{er}, point d, les Parties sont tenues d'établir leur compétence pour connaître des infractions commises par leurs ressortissants à l'étranger, afin de lutter contre le trafic d'organes dans le cadre du tourisme de transplantation.

Overeenkomstig artikel 9, § 3, kan een Staat zich het recht voorbehouden om de tweede paragraaf niet of slechts in specifieke gevallen of omstandigheden toe te passen op de poging met betrekking tot bepaalde misdrijven. Het betreft de feiten die strafbaar gesteld zijn overeenkomstig artikel 7 (illegale benadering en werving, aanbod van en verzoek om onterechte voordelen) en artikel 8 (voorbereiding enz. van het onwettig weggenomen orgaan). Er is daarbij rekening gehouden met de discrepanties in de strafrechtstelsels van de lidstaten van de Raad van Europa.

Artikel 67 van het Strafwetboek regelt op algemene wijze de bestraffing van de medeplichtigheid aan een misdaad of een wanbedrijf en artikel 66 deze van het mededaderschap. Daarenboven voorzien de wetten van 1986 en 2008 in de toepassing van die bepalingen. Er zijn dus geen aanpassingen nodig.

Artikel 52 van het Strafwetboek straft elke poging tot misdaad. Artikel 53 bepaalt dat de poging tot wanbedrijf enkel strafbaar is in de gevallen die door de wet zijn bepaald. Naargelang de straffen die gehanteerd worden voor de strafbare feiten met toepassing van de artikelen 7 en 8 van het Verdrag, zal de poging al dan niet strafbaar worden gesteld. Dit is coherent met de in het Strafwetboek voorziene algemene strafbaarstellingen van private en publieke omkoping. Het volgende voorbehoud is dus noodzakelijk:

“Overeenkomstig de bepalingen van artikel 9, paragraaf 3, en van artikel 30, paragraaf 1, van het Verdrag, behoudt de regering van het Koninkrijk België zich het recht voor om artikel 9, paragraaf 2, niet toe te passen met betrekking tot de overeenkomstig artikel 7, § 2 en 3, strafbaar gestelde feiten.”

Het doel is de poging tot het plegen van handelingen van omkoping zoals bedoeld in artikel 7, § 2 en 3.

Artikel 10

Rechtsmacht

Artikel 10 van het Verdrag voorziet in de criteria inzake rechtsmacht van de Staten met betrekking tot de feiten die strafbaar gesteld zijn overeenkomstig het Verdrag. Als principe geldt de territoriale rechtsmacht (punten a tot c).

Krachtens § 1, punt d, dienen de Partijen hun rechtsmacht te vestigen om kennis te nemen van de strafbare feiten die door hun onderdanen zijn gepleegd in het buitenland, teneinde de strijd aan te gaan tegen de orgaanhandel in het kader van het transplantatietoerisme.

Le Rapport explicatif de la Convention précise qu'“En effet, certains États dans lesquels il existe un trafic d'organes humains ne disposent pas, soit de la volonté ou des ressources nécessaires pour mener à bien les enquêtes, soit d'un cadre juridique approprié” (n° 67). Contrairement à la Convention de Lanzarote relative aux abus sexuels et à l'exploitation sexuelle commis sur des enfants, la présente Convention ne comporte cependant pas d'obligation de prévoir la possibilité de juger ces cas en l'absence d'incrimination par l'État sur le territoire duquel l'infraction a été commise.

En droit belge, la compétence territoriale est prévue à l'article 3 du Code pénal. La compétence extraterritoriale des tribunaux belges relativement à des faits de trafic d'organes liés à des prélèvements d'organes pratiqués ou envisagés en échange d'un profit ou d'un avantage comparable, est prévue à l'article 10^{ter}, alinéa 1^{er}, 1^{bis}, du Titre préliminaire du Code de Procédure pénale, modifié par la loi du 22 mai 2019. Les faits de trafic d'organes liés à des prélèvements sans consentement du donneur peuvent être poursuivis en Belgique sur base de l'article 7 du Titre préliminaire au Code de Procédure pénale (auteur belge ou résident), ou de l'article 10, 5°, du Titre préliminaire (victime belge), aux conditions qui sont prévues dans ces articles, notamment la double incrimination. On pourra aussi utiliser l'article 10^{ter} du Titre préliminaire si les faits sont aussi constitutifs de traite des êtres humains en vue de prélèvement d'un organe, sans condition de nationalité ni de double incrimination. L'article 10^{quater} du Titre préliminaire est enfin applicable pour l'infraction de corruption. Dans tous ces cas, les infractions ne pourront être poursuivies que si l'auteur est trouvé en Belgique (article 12 du Titre préliminaire). Par ailleurs, une fois la Convention entrée en vigueur et ratifiée par la Belgique, l'article 12^{bis} du Titre préliminaire du Code de Procédure pénale pourra être appliqué, sur requête du parquet fédéral, sans la condition de présence de l'auteur.

La réserve suivante basée sur l'article 30, paragraphe 1^{er}, combiné à l'article 10, paragraphes 3 et 5, sera nécessaire pour conserver les conditions classiques de compétence extraterritoriale des juridictions belges. Il s'agit de maintenir la double incrimination, la condition de l'auteur trouvé en Belgique, et les conditions pour la plainte de la victime ou la dénonciation par l'État étranger, si la base légale belge utilisée (en fonction du type de trafic d'organes) le requiert. La réserve sera libellé comme suit:

Het toelichtend verslag bij het Verdrag verduidelijkt: “Bepaalde Staten waar handel in menselijke organen bestaat, beschikken immers niet over de nodige bereidheid of middelen om de onderzoeken tot een goed einde te brengen, ofwel niet over een passend juridisch kader”. (nr. 67). In tegenstelling tot het Verdrag van Lanzarote betreffende de bestrijding van seksueel misbruik en van seksuele uitbuiting van kinderen, omvat dit Verdrag evenwel geen verplichting om te voorzien in de mogelijkheid die gevallen te vonnissen bij gebreke van strafbaarstelling in de Staat op wiens grondgebied het strafbare feit is gepleegd.

In het Belgische recht is de territoriale rechtsmacht geregeld in artikel 3 van het Strafwetboek. De extraterritoriale rechtsmacht met betrekking tot feiten die verband houden met uitgevoerde of overwogen wegnemingen van organen in ruil voor een profijt of een vergelijkbaar voordeel, is voorzien in artikel 10^{ter}, eerste lid, 1^{bis}, van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering, gewijzigd bij de wet van 22 mei 2019. Feiten van organenhandel die met ontnemingen zonder toestemming van de donor verband houden, kunnen in België vervolgd worden op basis van artikel 7 van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering (Belgische dader of persoon die zijn of haar verblijfplaats op de Belgische grondgebied heeft), of artikel 10, 5°, van de Voorafgaande Titel (Belgisch slachtoffer), in de voorwaarden die in deze artikelen zijn gesteld, inzonderheid de dubbele strafbaarstelling. Er kan ook een beroep worden gedaan op artikel 10^{ter} van de Voorafgaande Titel indien de feiten ook een bestanddeel van mensenhandel met het oog op het ontnemen van een orgaan zijn, zonder nationaliteitsvoorwaarde of voorwaarde van dubbele strafbaarstelling. Artikel 10^{quater} is tot slot van toepassing voor het strafbare feit van omkoping. In al deze gevallen is vervolging wegens de strafbare feiten enkel mogelijk indien de dader in België wordt gevonden (artikel 12 van de Voorafgaande Titel). Zodra het Verdrag in werking is getreden en door België bekrachtigd is, zal ook artikel 12^{bis} van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering kunnen worden toegepast, op verzoek van het federaal parket, zonder de voorwaarde van aanwezigheid van de dader.

Het volgende voorbehoud, op grond van artikel 30, paragraaf 1, *juncto* artikel 10, paragrafen 3 en 5, zal noodzakelijk zijn om de klassieke voorwaarden inzake extraterritoriale bevoegdheid van de Belgische rechtscolleges te behouden. Het is de bedoeling om de dubbele strafbaarstelling, de voorwaarde dat de dader in België wordt gevonden en de voorwaarden voor de klacht van het slachtoffer of de aangifte door de buitenlandse Staat te behouden, indien de gebruikte Belgische wettelijke basis het eist (afhankelijk van het soort organenhandel). Het voorbehoud zal als volgt worden geformuleerd:

“Conformément aux dispositions de l'article 10, paragraphes 3 et 5, et de l'article 30, paragraphe 1, de la Convention, le gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit d'appliquer les règles de compétence prévues à l'article 10, paragraphe 1, d et e, et paragraphe 4, de la Convention, dans les limites prévues au Chapitre II du Titre préliminaire du Code de Procédure pénale.”

Article 11

Responsabilité des personnes morales

L'article 11 est une disposition que l'on retrouve dans toutes les conventions du Conseil de l'Europe des dernières années. Il oblige les Parties à prendre les mesures permettant d'engager la responsabilité des personnes morales pour l'une des infractions établies dans la Convention.

La responsabilité visée par cet article peut être pénale, civile ou administrative, du moment qu'elle implique des sanctions ou mesures doivent être “effectives, proportionnées et dissuasives” et incluent les sanctions pécuniaires.

Cet article précise que la responsabilité pénale des personnes physiques qui ont accompli les infractions précitées subsiste.

Le droit belge, qui connaît à la fois la responsabilité civile des personnes morales et la responsabilité pénale des personnes morales, est conforme au prescrit de la Convention.

Article 12

Sanctions et mesures

La rédaction de cet article 12 est calquée sur des dispositions similaires figurant dans d'autres conventions de droit pénal international.

En vertu de cette disposition, les Parties ont l'obligation de prévoir des sanctions “effectives, proportionnées et dissuasives” en cas d'infractions visées aux articles 4 à 8 de la Convention.

Il s'agit tout d'abord des peines privatives de liberté pouvant donner lieu à extradition, c'est-à-dire, en vertu de l'article 2 de la Convention européenne d'extradition, d'une peine privative de liberté ou d'une mesure de sûreté privative de liberté d'un maximum d'au moins un an.

“Overeenkomstig de bepalingen van artikel 10, paragrafen 3 en 5, en van artikel 30, paragraaf 1, van het Verdrag, behoudt de regering van het Koninkrijk België zich het recht voor om de regels inzake rechtsmacht waarin is voorzien in artikel 10, paragraaf 1, d en e, en paragraaf 4, van het Verdrag, toe te passen binnen de grenzen waarin is voorzien in hoofdstuk II van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering.”

Artikel 11

Aansprakelijkheid van rechtspersonen

Artikel 11 is een bepaling die men terugvindt in alle Verdragen van de Raad van Europa van de laatste jaren. Het verplicht de Partijen ertoe de maatregelen te treffen die de mogelijkheid bieden rechtspersonen aansprakelijk te stellen voor de strafbare feiten die zijn bepaald in het Verdrag.

De in dit artikel bedoelde aansprakelijkheid kan strafrechtelijk, burgerrechtelijk of administratief zijn voor zover zij sancties of maatregelen onderstelt die “effectief, proportioneel en afschrikkend” zijn en geldelijke sancties omvatten.

Het artikel preciseert dat natuurlijke personen die voornoemde strafbare feiten hebben gepleegd, strafrechtelijk aansprakelijk blijven.

Het Belgisch recht, dat zowel de burgerrechtelijke als de strafrechtelijke aansprakelijkheid van rechtspersonen kent, is in overeenstemming met de bepalingen van het Verdrag.

Artikel 12

Sancties en maatregelen

De formulering van artikel 12 is geïnspireerd op gelijkaardige bepalingen in andere verdragen van internationaal strafrecht.

Op grond van deze bepaling zijn de Partijen ertoe verplicht te voorzien in effectieve sancties die “proportioneel en afschrikkend” zijn in geval van misdrijven bedoeld in de artikelen 4 tot 8 van het Verdrag.

Het gaat in eerste instantie om de vrijheidsbenemende straffen die tot uitlevering kunnen leiden, met andere woorden, op grond van artikel 2 van het Europees Verdrag betreffende uitlevering, een vrijheidsbenemende straf of een veiligheidsmaatregel met een maximum van ten minste één jaar.

Avant la loi du 22 mai 2019, en matière de prélèvement, les peines prévues à l'article 17 de la loi de 1986 étaient l'emprisonnement de trois mois à un an et/ou d'une amende. La peine de privation de liberté a été renforcée (emprisonnement d'un an à cinq ans). Les peines prévues à l'article 24 de la loi de 2008, qui étaient déjà plus hautes, n'ont pas été modifiées. Il s'agit soit une peine de prison de six mois à deux ans et/ou une amende, soit une peine d'emprisonnement d'un à cinq ans et/ou d'une amende. Les nouvelles incriminations versées dans le Code pénal respectent le minimum prévu par l'article 12 de la Convention, tout en préservant la cohérence avec les infractions analogues.

Dans son avis, le Conseil d'État observe que l'article 12, § 1^{er}, de la Convention, qui énonce que chaque partie à la convention adopte les mesures qui s'avèrent nécessaires pour que les comportements que l'on entend instaurer soient passibles de peines effectives, proportionnées et dissuasives, est identique à celle de l'article 12 de la Convention Medecrime. Il observe que cette disposition concerne une formulation classique utilisée dans des traités internationaux. Il renvoie à son avis 57.106/VR/3 concernant notamment l'article 11, paragraphe 1^{er}, de la Convention sur la prévention du terrorisme:

3.5. En outre, la question peut se poser de savoir si la convention ne porte pas sur la compétence des communautés en matière de protection de la jeunesse (article 5, § 1^{er}, II, 6^o, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles'). La Sixième Réforme de l'État a encore étendu cette compétence à celle de régler la réaction sociale spécifique à l'égard de mineurs ayant commis un fait qualifié d'infraction. La réponse à cette question dépend plus particulièrement du champ d'application personnel de l'article 11 de la convention. Si les sanctions qu'il vise ne concernent que des sanctions susceptibles d'être infligées aux personnes auxquelles des peines au sens du Code pénal peuvent être appliquées (personnes pénalement majeures, ainsi que les personnes qui sont pénalement mineures au moment où elles commettent un fait qualifié d'infraction et qui ont fait l'objet d'une mesure de dessaisissement), seule la compétence résiduelle de l'autorité fédérale en matière de droit pénal est en cause. Si l'article 11 précité porte également sur la réaction sociale spécifique que les communautés peuvent régler à l'égard de mineurs ayant commis un fait qualifié d'infraction, la convention revêt sous cet angle également un caractère mixte. En effet, cet article contient des critères que la réaction sociale spécifique à l'égard des mineurs précités devrait remplir, ce qui affecte la compétence des communautés

Voor de wet van 22 mei 2019 werd het wegnemen in artikel 17 van de wet van 1986 bestraft met een gevangenisstraf van drie maanden tot één jaar en/of met een geldboete. De vrijheidsstraf is verhoogd (gevangenisstraf van één jaar tot vijf jaar). De in artikel 24 van de wet van 2008 voorzien straffen, die al hoger waren, zijn niet gewijzigd. Het gaat om een gevangenisstraf van zes maanden tot twee jaar en/of een geldboete ofwel om een gevangenisstraf van één jaar tot vijf jaar en/of een geldboete. De nieuwe in het Strafwetboek opgenomen strafbaarstellingen nemen het beoogde minimum van artikel 12 van het Verdrag in acht, waarbij de coherentie met straffen voorzien voor analoge misdrijven in acht wordt genomen.

In zijn advies merkt de Raad van State op dat artikel 12, § 1, van het Verdrag, dat stelt dat iedere partij bij het verdrag de maatregelen goedkeurt die nodig zijn om de in te voeren gedragingen strafbaar te stellen met doeltreffende, evenredige en afschrikwekkende straffen, identiek is aan de bepaling van artikel 12 van het Medecrime-verdrag. Hij merkt op dat het een klassieke formulering betreft, gebruikt in internationale verdragen. Hij verwijst naar zijn advies 63.586/VR/3, inzonderheid betreffende artikel 11, paragraaf 1, van het Verdrag ter voorkoming van terrorisme:

3.5. Bovendien kan de vraag rijzen of het verdrag geen betrekking heeft op de bevoegdheid van de gemeenschappen inzake jeugdbescherming (artikel 5, § 1, II, 6^o, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen'). Deze bevoegdheid is bij de Zesde Staatshervorming nog uitgebreid met de bevoegdheid om de specifieke maatschappelijke reactie te regelen ten aanzien van minderjarigen die een als misdrijf omschreven feit hebben gepleegd. Het antwoord op deze vraag hangt in het bijzonder af van het personele toepassingsgebied van artikel 11 van het verdrag. Zo de daarin bedoelde straffen enkel betrekking hebben op straffen die kunnen worden opgelegd ten aanzien van personen op wie de straffen uit het Strafwetboek kunnen worden toegepast (strafrechtelijk meerderjarige personen alsook personen die strafrechtelijk minderjarig zijn op het ogenblik dat ze een als misdrijf omschreven feit plegen en die het voorwerp van een maatregel van uithandengeving hebben uitgemaakt), is enkel de residuaire bevoegdheid van de federale overheid inzake strafrecht in het geding. Zo het genoemde artikel 11 ook betrekking zou hebben op de specifieke maatschappelijke reactie die door de gemeenschappen kan worden geregeld ten aanzien van minderjarigen die een als misdrijf omschreven feit hebben gepleegd, is het verdrag ook in dit opzicht gemengd van aard. Dat

à déterminer la nature, le contenu et les conditions de cette réaction.

(...).

Sur base de cet avis, la déclaration interprétative suivante, rédigée avec les Communautés et la Commission Communautaire Commune, a été insérée dans l'exposé des motifs de la loi d'assentiment à la Convention Terrorisme:

“Le gouvernement belge interprète l'article 11, § 1^{er}, comme ne faisant pas obstacle à l'imposition de mesures de protection de la jeunesse à des fins d'assistance à l'égard de mineurs qui ont commis des faits qui correspondent aux infractions visées aux articles 5 à 7 et 9 de la présente Convention(...).”

Selon le Conseil d'État, le fait que l'article 12, § 1^{er}, de la Convention sur le trafic d'organes concernerait des compétences exclusivement fédérales peut uniquement être admis si, selon la signification de la notion de “peines” qu'il contient, cet article ne contient aucune obligation à l'égard des communautés. Il préconise donc une déclaration semblable pour la Convention Trafic d'organes.

Le groupe des traités mixtes ne partage pas cet avis dans son avis du 24 janvier 2019. L'article 12 vise les sanctions pénales applicables aux personnes pénalement responsables; il s'agit des adultes et des mineurs de plus de seize ans qui ont fait l'objet d'une procédure de dessaisissement.

La déclaration interprétative précitée n'a pas été reprise pour d'autres conventions de droit pénal: par exemple, la Convention Medicrime, la Convention de Varsovie sur la traite des êtres humains, la Convention de Lanzarote sur les abus sexuels et l'exploitation sexuelle des enfants, ou la Convention d'Istanbul sur la violence domestique. L'insertion d'une telle déclaration risque donc d'induire de la confusion.

Par ailleurs, les États parties doivent permettre la saisie et la confiscation des biens, documents et produits des infractions et autres moyens utilisés pour

artikel bevat immers criteria waaraan die specifieke maatschappelijke reactie ten aanzien van de genoemde minderjarigen zou moeten voldoen, wat raakt aan de bevoegdheid van de gemeenschappen om de aard, de inhoud en de voorwaarden van die reactie te bepalen.

(...).”

Op basis van dit advies werd in de memorie van toelichting bij de wet houdende instemming met het Verdrag ter voorkoming van terrorisme de volgende interpretatieve verklaring, opgesteld samen met de Gemeenschappen en de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie, opgenomen:

“De Belgische regering interpreteert artikel 11, lid 1, zo dat het niet eraan in de weg staat dat jeugdbeschermingsmaatregelen met hulpverlenende finaliteit worden opgelegd ten aanzien van minderjarigen die feiten hebben gepleegd die overeenkomen met de in artikelen 5 tot 7 en 9 van dit verdrag bedoelde strafbare feiten (...).”

Volgens de Raad van State kan het feit dat artikel 12, § 1, van het Verdrag tegen de handel in menselijke organen betrekking zou hebben op uitsluitend federale bevoegdheden alleen aanvaard worden indien dat artikel, naargelang van de betekenis van het begrip ‘straffen’ dat erin is vervat, geen enkele verplichting inhoudt ten aanzien van de gemeenschappen. Hij pleit dus voor een soortgelijke verklaring voor het Verdrag tegen de handel in menselijke organen.

De werkgroep gemengde verdragen deelt die mening niet in zijn advies van 24 januari 2019. Artikel 12 beoogt de strafrechtelijke sancties die van toepassing zijn op de strafrechtelijk aansprakelijke personen; het gaat om de volwassenen en de jongeren vanaf 16 jaar die het voorwerp hebben uitgemaakt van een procedure tot uithandengeving.

De voornoemde interpretatieve verklaring werd niet overgenomen voor andere strafrechtelijke verdragen, zoals het Medicrime-verdrag, het Verdrag van Warschau ter bestrijding van mensenhandel, het Verdrag van Lanzarote inzake de bescherming van kinderen tegen seksuele uitbuiting en seksueel misbruik en het Verdrag van Istanbul inzake het voorkomen en bestrijden van geweld tegen vrouwen en huiselijk geweld. De invoeging van een soortgelijke verklaring kan dus voor verwarring zorgen.

Daarnaast moeten de lidstaten de inbeslagneming en de verbeurdverklaring mogelijk maken van de goederen, documenten en opbrengsten van de misdrijven en

commettre les infractions établies conformément à la présente convention.

En droit belge, la confiscation est possible sur base des articles 42 à 43^{quater} et, en présence de traite, 433^{novies} du Code pénal. De plus, la Belgique a signé et ratifié la Convention relative au blanchiment, au dépistage, à la saisie et à la confiscation des produits du crime, ainsi que celle Convention du Conseil de l'Europe relative au blanchiment, au dépistage, à la saisie et à la confiscation des produits du crime et au financement du terrorisme.

La saisie est possible sur base des articles 35 à 35^{ter} du Code d'instruction criminelle.

La présente Convention prévoit que des mesures de nature réglementaire ou administrative peuvent être prévues, comme par exemple, l'interdiction permanente ou temporaire faite à un contrevenant d'exercer une activité commerciale ou professionnelle en lien avec l'infraction commise, la dissolution ou encore la fermeture temporaire ou définitive de tout établissement.

En droit belge, à l'égard des personnes morales, il peut être renvoyé aux articles 7^{bis}, 35 à 37^{bis} et, en cas de traite, 433^{novies} du Code pénal.

En matière de traite (toutes les finalités d'exploitation sont visées), les sanctions d'interdiction d'activité professionnelle et de fermeture sont prévues dans le Code pénal depuis l'entrée en vigueur de la loi du 31 mai 2016 complétant la mise en œuvre des obligations européennes en matière d'exploitation sexuelle des enfants, de pédopornographie, de traite des êtres humains et d'aide à l'entrée, au transit et au séjour irréguliers (voir article 433^{novies} du Code pénal).

Ces deux peines accessoires n'étaient pas prévues dans les lois de 1986 et de 2008 (contrairement par exemple à l'article 74 de la loi du 6 juillet 2007 relative à la procréation médicalement assistée et à la destination des embryons surnuméraires et des gamètes). Les articles 17 et 18 de la loi du 22 mai 2019 y remédient en prévoyant la sanction d'interdiction d'activité professionnelle.

andere middelen gebruikt om de misdrijven te plegen die conform dit Verdrag zijn vastgelegd.

Naar Belgisch recht is een dergelijke sanctie mogelijk op grond van de artikelen 42 tot 43^{quater} en, als er sprake is van mensenhandel, 433^{novies}, van het Strafwetboek. Bovendien heeft België het Verdrag inzake het witwassen, de opsporing, de inbeslagneming en de confiscatie van opbrengsten van misdrijven en de Overeenkomst van de Raad van Europa inzake het witwassen, de opsporing, de inbeslagneming en de confiscatie van opbrengsten van misdrijven en de financiering van het terrorisme ondertekend en bekrachtigd.

De inbeslagneming is mogelijk op grond van de artikelen 35 tot 35^{ter} van het Wetboek van Strafvordering.

Dit Verdrag bepaalt dat kan worden voorzien in maatregelen van reglementaire of administratieve aard, zoals het tijdelijke of definitieve verbod opgelegd aan een overtreder om een handels- of beroepsactiviteit uit te oefenen die verband houdt met het strafbaar feit, de ontbinding, of nog de tijdelijke dan wel permanente sluiting van enige vestiging.

Voor de rechtspersonen kan in het Belgische recht kan, worden verwezen naar de artikelen 7^{bis}, 35 tot 37^{bis} en, in geval van mensenhandel, naar artikel 433^{novies}, van het Strafwetboek.

Wat mensenhandel betreft (waarbij alle doeleinden van uitbuiting worden beoogd), zijn het verbod van beroepsactiviteit en de sluiting als sanctie opgenomen in het Strafwetboek sinds de inwerkingtreding van de wet van 31 mei 2016 tot verdere uitvoering van de Europese verplichtingen op het vlak van seksuele uitbuiting van kinderen, kinderpornografie, mensenhandel en hulpverlening bij illegale binnenkomst, illegale doortocht en illegaal verblijf (zie artikel 433^{novies} van het Strafwetboek).

Deze beide bijkomende straffen waren echter niet voorzien in de wetten van 1986 en 2008 (in tegenstelling tot bijvoorbeeld artikel 74 van de wet van 6 juli 2007 betreffende de medisch begeleide voortplanting en de bestemming van de overtallige embryo's en de gameten). De artikelen 17 en 18 van de wet van 22 mei 2019 komen hieraan tegemoet door te voorzien in de sanctie van het verbod om een beroepsactiviteit uit te oefenen.

Par ailleurs, sur le plan administratif, la possibilité de retirer le visa à un praticien professionnel¹ existe. Moyennant certaines conditions, l'autorité compétente peut retirer l'agrément, voire ordonner la fermeture d'un service hospitalier qui ne répond pas aux normes d'agrément (voir les articles 74, 75 et 76 de la loi relative aux hôpitaux et à d'autres établissements de soins, coordonnée le 10 juillet 2008). Enfin, des sanctions peuvent être imposées aux praticiens par les ordres professionnels.

Pour la cohérence avec la traite des êtres humains en vue de prélèvement d'organes, l'interdiction et la fermeture sont rendues possibles également en cas de trafic d'organes en vertu de l'article 433*novies*/11 du Code pénal introduit en 2019.

Article 13

Circonstances aggravantes

L'article 13 prévoit un certain nombre de circonstances aggravantes dont les juges nationaux doivent pouvoir tenir compte lors de la condamnation des auteurs. Il s'agit des cas suivants:

- a. l'infraction a causé le décès de la victime ou a porté gravement atteinte à sa santé physique ou mentale;
- b. l'infraction a été commise par une personne abusant de sa position;
- c. l'infraction a été commise dans le cadre d'une organisation criminelle;
- d. l'auteur a déjà été condamné pour des infractions établies conformément à la présente Convention;
- e. l'infraction a été commise à l'encontre d'un enfant ou de toute autre personne particulièrement vulnérable.

Par le mot "victime", les auteurs de la Convention visaient tant les donneurs que les receveurs.

¹ Pour un médecin, l'agrément ne représente que la reconnaissance de son diplôme. Pour exercer légalement en Belgique, il doit disposer d'un visa, après l'octroi de l'agrément. Les commissions médicales provinciales peuvent contrôler que les praticiens professionnels (AR n° 78) disposent des aptitudes physiques et psychiques suffisantes pour poursuivre, sans risque, l'exercice de leur profession. Dans le cas contraire, la Commission médicale provinciale concernée retire le visa au praticien ou subordonne son maintien à l'acceptation par l'intéressé de limitations qu'elle lui impose.

Bovendien bestaat op administratief vlak de mogelijkheid tot intrekking van het visum van een beroepsbeoefenaar¹. Mits bepaalde voorwaarden zijn vervuld, kan de bevoegde overheid de erkenning intrekken of zelfs de sluiting bevelen van een ziekenhuisdienst die niet beantwoordt aan de erkenningsnormen (zie de artikelen 74, 75 en 76 van de gecoördineerde wet van 10 juli 2008 op de ziekenhuizen en andere verzorgingsinrichtingen). Tot slot kunnen ook de beroepsordes sancties opleggen aan de beroepsbeoefenaars.

Met het oog op de coherentie met de strafbaarstelling mensenhandel met het oog op het ontnemen van organen zijn het verbod en de sluiting ook mogelijk gemaakt in geval van orgaanhandel krachtens artikel 433*novies*/11 van het Strafwetboek, ingevoegd in 2019.

Artikel 13

Verzwarende omstandigheden

Artikel 13 voorziet in een aantal verzwarende omstandigheden waarmee de nationale rechters rekening moeten kunnen houden bij de veroordeling van de daders. Het gaat om het strafbaar feit:

- a. dat heeft geleid tot het overlijden van het slachtoffer of dat zijn lichamelijke en geestelijke gezondheid heeft aangetast;
- b. dat werd begaan door personen die misbruik maken van hun positie;
- c. dat werd begaan in het kader van een criminele organisatie;
- d. dat werd begaan door een persoon die al werd veroordeeld voor in het Verdrag bedoelde feiten;
- e. dat werd begaan tegen een kind of enige andere bijzonder kwetsbare persoon.

Met de term "slachtoffer" bedoelden de opstellers van het Verdrag zowel de donoren als de ontvangers.

¹ Voor een geneesheer houdt de erkenning enkel de erkenning van zijn diploma in. Om zijn beroep wettig te kunnen uitoefenen in België, moet hij beschikken over een visum nadat de erkenning is toegekend. De provinciale medische commissies kunnen nagaan of de beroepsbeoefenaars (KB n° 78) over voldoende fysieke en psychische vaardigheden beschikken om de uitoefening van hun beroep zonder enig risico voort te zetten. In het tegenovergestelde geval trekt de desbetreffende provinciale medische commissie het visum in of verbindt zij de handhaving ervan aan de voorwaarde dat de betrokkene akkoord gaat met de beperkingen die zij hem oplegt.

Les Parties sont appelées à veiller à ce que les juges nationaux puissent tenir compte de ces circonstances aggravantes (pour autant qu'elles ne soient pas déjà des éléments constitutifs de l'infraction) lors de la condamnation des auteurs mais ils n'ont néanmoins pas l'obligation de les appliquer.

En droit belge, les circonstances visées par cette disposition sont déjà soit des éléments constitutifs de l'infraction (par exemple, la participation à une organisation criminelle est incriminée à l'article 324^{ter} du Code pénal), soit la circonstance de récidive sur base des articles 53 à 57^{bis} du Code pénal ou de l'article 18 de la loi de 1986 ou de l'article 24, § 2, de la loi de 2008), soit des circonstances aggravantes de l'infraction de traite des êtres humains (par exemple, la minorité ou la vulnérabilité de la victime, le caractère habituel de l'infraction, l'atteinte grave à la santé de la victime, le décès de celle-ci, les faits commis dans le cadre d'une organisation criminelle).

Dans un esprit d'harmonisation des législations, les articles 433^{novies}/9 et 433^{novies}/10 ont été insérés en 2019 dans le Code pénal pour prévoir, dans la mesure du possible, les circonstances aggravantes citées par la Convention.

Article 14

Condamnations antérieures

L'article 14 prévoit la possibilité pour les États de prendre en compte, dans le cadre de l'appréciation de la peine, les condamnations définitives prononcées dans un autre État Partie à la Convention pour des infractions établies conformément à celle-ci.

D'après le paragraphe 99 du Rapport explicatif de la Convention, afin de mettre cette disposition en application, les Parties peuvent prévoir dans leur législation nationale que les condamnations antérieures étrangères emportent augmentation de la peine. Elles peuvent également faire en sorte que les tribunaux, dans le cadre de leur compétence générale pour évaluer les circonstances individuelles déterminant le niveau de la peine, prennent ces condamnations en compte.

Cependant, la Convention n'impose pas aux États ni de prévoir la récidive internationale dans leur législation, ni aux tribunaux ou aux parquets d'entreprendre des démarches afin d'établir si les personnes poursuivies ont fait l'objet de condamnations définitives prononcées par une autre Partie.

De Partijen worden verzocht erop toe te zien dat de nationale rechters rekening zouden kunnen houden met die verzwarende omstandigheden (voor zover zij niet reeds een wezenlijk bestanddeel van het strafbaar feit uitmaken) bij de veroordeling van de daders, al zijn zij evenwel niet verplicht om ze toepassing te laten vinden.

In het Belgische recht zijn de door deze bepaling bedoelde omstandigheden reeds ofwel wezenlijke bestanddelen van het misdrijf (zo wordt deelname aan een criminele organisatie strafbaar gesteld bij artikel 324^{ter} van het Strafwetboek), ofwel de omstandigheid van herhaling op grond van de artikelen 53 tot 57^{bis} van het Strafwetboek of van artikel 18 van de wet van 1986 of van artikel 24, § 2, van de wet van 2008), ofwel verzwarende omstandigheden van het misdrijf van mensenhandel (bijvoorbeeld de minderjarigheid of de kwetsbare toestand van het slachtoffer, het gebruikelijke karakter van het misdrijf, de ernstige aantasting van de gezondheid van het slachtoffer, het overlijden ervan, de feiten gepleegd in het kader van een criminele organisatie).

In het streven naar de harmonisatie van wetgevingen, werden in 2019 de artikelen 433^{novies}/9 en 433^{novies}/10 in het Strafwetboek ingevoegd om, in de mate van het mogelijke, te voorzien in de door het Verdrag omschreven verzwarende omstandigheden.

Artikel 14

Vroegere veroordelingen

Artikel 14 voorziet in de mogelijkheid voor de Staten om bij het vaststellen van de strafmaat rekening te houden met de definitieve veroordelingen die uitgesproken zijn in een andere Staat die Partij is bij het Verdrag wegens strafbare feiten die conform het Verdrag zijn vastgesteld.

Volgens paragraaf 99 van het toelichtend verslag bij het Verdrag kunnen de Partijen, voor de uitvoering van deze bepaling, in hun nationale wetgeving bepalen dat de vroegere buitenlandse veroordelingen strafverzwaring meebrengen. Zij kunnen tevens bewerkstelligen dat de rechtbanken, in het kader van hun algemene bevoegdheid om de individuele omstandigheden te beoordelen die bepalend zijn voor de strafmaat, rekening houden met die veroordelingen.

Het Verdrag verplicht de Partijen echter niet om de "internationale herhaling" te voorzien in hun wetgeving, noch verplicht het de rechtbanken of de parketten stappen te ondernemen om vast te stellen of de vervolgte personen het voorwerp hebben uitgemaakt van definitieve veroordelingen uitgesproken door een andere Partij.

Conformément aux articles 57*bis* et 99*bis* du Code pénal, le juge pénal peut certes déjà prendre en considération des condamnations prononcées par un juge pénal d'un autre État membre de l'Union européenne, mais cette faculté n'existe pas, en vertu du droit interne en vigueur, pour des condamnations prononcées par un juge pénal dans d'autres États qui sont parties à la Convention.

Dès lors, l'article 433*novies*/9, alinéa 1^{er}, 7°, inséré dans le Code pénal en 2019, prévoit expressément cette faculté pour déterminer la peine, en tout cas pour les infractions établies en exécution de la Convention.

CHAPITRE III

Droit pénal procédural

Ce chapitre est consacré aux aspects relatifs aux phases d'enquête et de poursuites des infractions.

Article 15

Mise en œuvre et poursuite de la procédure

L'article 15 facilite les poursuites relatives aux infractions établies conformément à la Convention en assurant qu'elles puissent s'exercer sans plainte de la victime.

C'est évidemment le cas en Belgique où le principe est celui des poursuites d'office des infractions par le Ministère public.

Article 16

Enquêtes pénales

Dans l'article 16, l'État partie garantit l'enquête et la poursuite efficaces en prévoyant par exemple le recours à des techniques d'investigation spéciales conformément au droit interne de la Partie concernée, telles que des enquêtes financières, des opérations sous couverture et des livraisons contrôlées, en tenant compte du principe de proportionnalité.

Une modification de la liste des infractions prévue à l'article 90*ter* du Code d'Instruction criminelle a été réalisée par la loi du 22 mai 2019 afin de pouvoir, le cas échéant, procéder à des écoutes téléphoniques en cas de trafic d'organes. Cette liste visait déjà la traite des êtres humains en vue de prélèvement d'organes.

Overeenkomstig de artikelen 57*bis* en 99*bis* van het Strafwetboek kan de strafrechter weliswaar reeds rekening houden met veroordelingen die zijn uitgesproken door een strafrechter van een andere lidstaat van de Europese Unie, maar die mogelijkheid bestaat volgens het geldende interne recht niet voor veroordelingen die zijn uitgesproken door een strafrechter in andere staten die partij zijn bij het Verdrag.

Vandaar dat het in 2019 in het Strafwetboek ingevoegde artikel 433*novies*/9, eerste lid, 7°, expliciet in deze mogelijkheid voorziet voor de straftoemeting, althans voor de misdrijven die worden strafbaar gesteld ter uitvoering van dit Verdrag.

HOOFDSTUK III

Strafprocesrecht

Dit hoofdstuk is gewijd aan de aspecten met betrekking tot de fases van het onderzoek en de vervolging van de strafbare feiten.

Artikel 15

Inleiding en voortzetting van de procedure

Artikel 15 vergemakkelijkt de vervolgingen met betrekking tot de misdrijven die conform het Verdrag zijn vastgelegd door te waarborgen dat zij kunnen worden uitgevoerd zonder klacht van het slachtoffer.

Dat is uiteraard het geval in België waar het beginsel geldt van de ambtshalve vervolging van misdrijven door het openbaar ministerie.

Artikel 16

Strafrechtelijke onderzoeken

In artikel 16 garandeert de Verdragspartij dat het onderzoek en de vervolging doeltreffend zijn door te voorzien in onder andere speciale onderzoekstechnieken, zoals het financieel onderzoek, geheime operaties en leveringen onder toezicht, daarbij rekening houdend met het proportionaliteitsbeginsel.

De wet van 23 mei 2019 wijzigde de lijst van misdrijven, opgenomen in artikel 90*ter* van het Wetboek van strafvordering om, in voorkomend geval, te kunnen overgaan tot telefoontaps in geval van orgaanhandel. Deze lijst omvatte reeds mensenhandel met als doeleinde het wegnemen van organen.

Article 17

Coopération internationale

Cet article traite de l'entraide pénale et de l'extradition. Les Parties doivent s'accorder l'assistance la plus large possible pour toute enquête, procédure pénale, y compris l'exécution de mesures de saisie et de confiscation, ainsi que pour les procédures d'extradition relatives aux infractions établies conformément à la Convention selon les modalités prévues par les traités ou accords d'entraide applicables. En l'absence de tels accords, la présente Convention sert de base pour accorder la coopération judiciaire.

CHAPITRE IV

Mesures de protection

La protection et l'assistance aux victimes d'infractions sont depuis longtemps inscrites à l'ordre du jour des priorités du Conseil de l'Europe. Par ailleurs, la situation des victimes est également abordée dans plusieurs conventions spécialisées. Compte tenu des conséquences graves pour les victimes, une protection est prévue dans la Convention.

Il importe de souligner que le terme "victime" n'est pas défini dans la Convention sur le trafic d'organes, contrairement aux Conventions Traite des êtres humains, Abus sexuels et Medecrime. Le Rapport explicatif souligne que "les négociateurs ont estimé qu'il était préférable de laisser les Parties déterminer elles-mêmes, dans le respect de leur droit interne, les personnes pouvant être considérées comme victimes du trafic d'organes humains" (n° 111). Concrètement, les pays seront libres de qualifier ou non de victimes des donneurs trompés ou abusés – fussent-ils rémunérés – et des receveurs trompés qui rentreraient contaminés ou infectés.

En droit belge, il n'existe pas de définition générique du terme "victime". Le contenu de cette notion dépend de la phase de la procédure judiciaire et du choix de la victime qui peut choisir ou la voie pénale ou la voie civile pour être indemnisée.

Par ailleurs, il est important de garder à l'esprit que de nombreux donneurs pourront, selon les circonstances, être qualifiés de victimes de traite des êtres humains. Pour cela, les éléments constitutifs de l'infraction de la traite devront être réunis. Pour rappel, il s'agit de l'action telle que le recrutement de la victime et la finalité

Artikel 17

Internationale samenwerking

Dit artikel behandelt de wederzijdse rechtshulp in strafzaken en de uitlevering. De Partijen moeten elkaar zoveel mogelijk bijstand verlenen bij onderzoeken, strafprocedures, inclusief de uitvoering van maatregelen inzake inbeslagname en verbeurdverklaring, evenals de uitleveringsprocedures met betrekking tot de misdrijven vastgelegd conform het Verdrag, volgens de regels waarin is voorzien in de van toepassing zijnde verdragen of overeenkomsten inzake wederzijdse rechtshulp. Bij gebreke van dergelijke overeenkomsten dient dit Verdrag als basis om de gerechtelijke samenwerking te verlenen.

HOOFDSTUK IV

Beschermingsmaatregelen

De bescherming van en de bijstand aan slachtoffers van misdrijven behoren reeds lang tot de prioriteiten van de Raad van Europa. De situatie van slachtoffers komt overigens ook aan bod in verschillende gespecialiseerde verdragen. Gelet op de potentieel ernstige gevolgen voor de slachtoffers bepaalt het Verdrag een specifieke bescherming.

Er moet worden benadrukt dat de term "slachtoffer" niet omschreven is in het Verdrag betreffende de orgaanhandel, in tegenstelling tot de Verdragen betreffende mensenhandel, seksueel misbruik en Medecrime. Het toelichtend verslag benadrukt: "de onderhandelaars waren van mening dat het verkieslijk was om de Partijen zelf te laten bepalen, met inachtneming van hun nationale recht, wie kan beschouwd worden als slachtoffer van de handel in menselijke organen" (nr. 111). In concreto staat het de landen vrij om bedrogen of misbruikte donoren – ook al zijn zij schadeloos gesteld – en bedrogen ontvangers die besmet of geïnfecteerd zouden raken, al dan niet te kwalificeren als slachtoffer.

In het Belgische recht bestaat er geen generieke definitie van het begrip "slachtoffer". De invulling ervan hangt af van de fase van de gerechtelijke procedure en van de keuze van het slachtoffer voor de strafrechtelijke of de burgerrechtelijke weg om schadevergoeding te verkrijgen.

Voorts moet men in het achterhoofd houden dat tal van donoren, naargelang de omstandigheden, gekwalificeerd zullen kunnen worden als slachtoffer van mensenhandel. Daartoe moeten de wezenlijke bestanddelen van het misdrijf van mensenhandel aanwezig zijn. Ter herinnering: het betreft een handeling zoals de werving

d'exploitation, ici l'intention de faire réaliser un prélèvement d'organes sur la victime en violation des lois de 1986 ou de 2008.

Article 18

Protection des victimes

En vertu de l'article 18 qui est inspiré de l'article 19 de la Convention de Medicrime, les Parties doivent garantir la protection des droits et intérêts des victimes par des mesures spécifiques. Les États disposent cependant d'une large marge de manœuvre dans la mise en œuvre de cette disposition puisque ces mesures, qui concernent notamment le dédommagement des victimes, sont soumises à la législation interne.

En ce qui concerne le droit à une indemnisation, prévu au point c, la disposition n'oblige pas les Parties à mettre en place un fonds d'indemnisation pour les victimes. Le rapport explicatif précise en outre que: "Le concept d'indemnisation vise la réparation pécuniaire du préjudice subi. Ce préjudice recoupe à la fois le préjudice matériel (par exemple, le coût des soins médicaux) et le préjudice moral dû à la souffrance subie. Au titre de cet alinéa, le droit à l'indemnisation des victimes est un droit qui s'exerce à l'égard des auteurs de l'infraction. Ce sont donc ceux-ci qui ont la charge d'indemniser les victimes." (n° 113).

Soulignons que les donneurs pour lesquels il existe des motifs raisonnables de croire qu'ils sont victimes de traite des êtres humains, doivent pouvoir bénéficier de l'accès aux soins médicaux urgents, sur base de l'article 12 de la Convention de Varsovie².

En droit belge, il convient d'abord de se référer à l'article 3*bis*, alinéa 1^{er}, du Titre préliminaire au Code de procédure pénale. Les victimes peuvent se tourner vers les services d'accueil des victimes des maisons de justice pour obtenir des informations sur le dossier judiciaire. Les victimes sont également informées de manière générale sur leurs droits et possibilités via les attestations de dépôt de plainte (COL 5/2009, version révisée du 13 novembre 2014) et à d'autres moments de la procédure (par exemple, communication de la date de l'audience, informations relatives au classement sans suite si elles ont opté pour le statut de personnes lésées). Elles peuvent par ailleurs aussi s'adresser aux

² L'aide médicale complète est réservée aux victimes qui bénéficient du "statut de victime de traite des êtres humains" qui leur permet de résider légalement sur le territoire (rapport explicatif de la Convention de Varsovie, n° 157).

van het slachtoffer en het doeleinde van uitbuiting, hier zijnde de intentie om in strijd met de wetten van 1986 bij het slachtoffer organen weg te nemen.

Artikel 18

Bescherming van de slachtoffers

Op grond van artikel 18, dat werd geïnspireerd op artikel 19 van het Medicrime-verdrag, moeten de Partijen de bescherming van de rechten en belangen van slachtoffers garanderen door middel van specifieke maatregelen. De Staten beschikken wel over een ruime beoordelingsvrijheid bij de uitvoering van deze bepaling daar voor dergelijke maatregelen, die inzonderheid de schadeloosstelling van slachtoffers betreffen, de nationale wetgeving geldt.

Wat betreft het recht op schadeloosstelling, bedoeld in punt c, houdt de bepaling geen verplichting in voor de Partijen om een fonds voor de schadeloosstelling van de slachtoffers op te richten. Het toelichtend verslag verduidelijkt dit bovendien: "Het concept van schadeloosstelling beoogt de toekenning van een geldelijke compensatie voor de geleden schade. Die schade omvat zowel de materiële schade (bijvoorbeeld de kosten voor geneeskundige verzorging) als de morele schade ingevolge het leed dat werd berokkend. Overeenkomstig dat lid is het recht op schadeloosstelling van de slachtoffers een recht dat wordt uitgeoefend ten aanzien van de daders van het strafbaar feit. Zij moeten dus de slachtoffers schadeloosstellen." (nr. 113).

Het moet worden benadrukt dat de donoren, voor wie redelijke gronden bestaan om aan te nemen dat zij het slachtoffer van mensenhandel zijn, toegang tot dringende medische verzorging moeten kunnen krijgen op grond van artikel 12 van het Verdrag van Warschau².

In België kan eerst tot artikel 3*bis*, eerste lid, van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering verwezen worden. De slachtoffers kunnen zich richten tot de diensten slachtofferonthaal van de Justitiehuizen van de Gemeenschappen voor wat betreft informatie over het gerechtelijk dossier. De slachtoffers worden ook algemeen geïnformeerd over hun rechten en mogelijkheden via de attesten van klachtneerlegging (COL (5/2009, herziene versie 13 november 2014) en op andere momenten van de procedure (bv mededeling van de gerechtsdag, informatie over sepot als ze statuut van benadeelde persoon hebben gekozen). Daarnaast kunnen zij zich ook richten tot de "diensten slachtofferhulp"

² Volledige medische hulp is voorbehouden aan de slachtoffers met het "statuut van slachtoffer van mensenhandel", waardoor zij wettelijk kunnen verblijven op het grondgebied (toelichtend verslag bij het Verdrag van Warschau, nr. 157).

services d'aide aux victimes des Communautés pour bénéficier d'un soutien et d'une aide psychologiques.

Dans le cadre de la traite, les victimes peuvent en outre s'adresser aux trois Centres d'accueil reconnus en Belgique, pour obtenir des informations juridiques et administratives ou un soutien psychologique, social ou médical.

Par rapport au point c (droit à une indemnisation), on peut mentionner les trois points suivants.

Tout d'abord, les victimes du trafic d'organes peuvent obtenir une indemnisation de l'auteur par une action en justice. Les victimes de traite peuvent en outre être informées sur leurs droits et être accompagnées dans leurs démarches, par un des centres d'accueil. Ceux-ci ou le Centre Fédéral Migration (Myria) peuvent même ester en justice en leur nom.

Ensuite, le droit belge ne prévoit pas de fonds spécial d'indemnisation pour les victimes des infractions visées par la présente Convention. Cependant, la loi du 31 mars 2010 relative à l'indemnisation des dommages résultant de soins de santé institue de manière générale un Fonds des accidents médicaux³. La loi précitée pourrait trouver à s'appliquer lorsque la prestation de soin d'un professionnel ou d'une institution de soins de santé a causé le dommage de la victime.

Enfin, à titre subsidiaire, la loi du 1^{er} août 1985 portant des mesures fiscales et autres a prévu une aide financière de l'État aux victimes d'actes intentionnels de violence perpétrés en Belgique, qui ont subi un dommage physique ou une atteinte grave à leur santé, dont l'auteur des faits est inconnu ou insolvable (article 30 et suivants). Cette loi pourrait être appliquée lorsque le donneur (victime de traite) a été forcé de subir le prélèvement.

³ Elle inclut en tant que prestataire de soins, tant le praticien professionnel (AR 1978) que l'institution de soins de santé (loi 2008). Il n'y a pas de subsidiarité. Pour que la loi s'applique, il faut notamment que le "dommage trouve sa cause dans une prestation de soin de santé", qui engage ou non la responsabilité du prestataire de soins. Il s'agit donc d'avoir un lien causal entre la prestation (services dispensés par un prestataire de soins en vue de promouvoir, de déterminer, de conserver, de restaurer ou d'améliorer l'état de santé du patient ou de l'accompagner en fin de vie) et le dommage.

van de Gemeenschappen voor psychologische ondersteuning en hulp.

In het kader van het Verdrag kunnen de slachtoffers zich bovendien wenden tot de drie erkende opvangcentra in België voor juridische en administratieve informatie of voor psychologische, sociale of medische bijstand.

In verband met punt c (recht op schadeloosstelling) kunnen de volgende drie punten worden aangestipt.

Ten eerste kunnen de slachtoffers van orgaanhandel schadeloosstelling vanwege de dader verkrijgen via een rechtsvordering. De slachtoffers van dergelijke handel kunnen daarnaast geïnformeerd worden over hun rechten en bij hun stappen begeleiding krijgen vanwege een van de opvangcentra. Deze opvangcentra, of het Federaal Migratiecentrum (Myria), kunnen zelfs namens hen in rechte optreden.

Ten tweede voorziet het Belgische recht niet in een bijzonder fonds voor de schadeloosstelling van slachtoffers van de strafbare feiten die in dit Verdrag zijn bedoeld. Wel voorziet de wet van 31 maart 2010 betreffende de vergoeding van schade als gevolg van gezondheidszorg in de oprichting, in algemene zin, van een Fonds voor de Medische Ongevallen³. De voornoemde wet zou kunnen worden toegepast wanneer de verstrekking van gezondheidszorg vanwege een beroepsbeoefenaar of verzorgingsinstelling de schade bij het slachtoffer veroorzaakt heeft.

Tot slot, in subsidiaire orde, voorziet de wet van 1 augustus 1985 houdende fiscale en andere bepalingen in financiële hulp aan slachtoffers van opzettelijke gewelddaden die in België zijn begaan, die fysieke schade of een zware aantasting van hun gezondheid hebben ondergaan, en waarbij het gaat om een onbekende of onvermogen dader van de feiten (artikel 30 en volgende). Deze wet zou kunnen worden toegepast wanneer de donor (slachtoffer van handel) gedwongen werd om de wegneming te ondergaan.

³ Die wet omschrijft als zorgverlener zowel de beroepsbeoefenaar (KB 1978) als de verzorgingsinstelling (wet 2008). Er is geen subsidiariteit. Voor de toepassing van de wet moet inzonderheid "de schade haar oorsprong vinden in een verstrekking van gezondheidszorg", waarvoor de zorgverlener al dan niet aansprakelijk wordt gesteld. Er moet dus een causaal verband bestaan tussen de verstrekking (door een zorgverlener verstrekte diensten met het oog op het bevorderen, vaststellen, behouden, herstellen of verbeteren van de gezondheidstoestand van de patiënt of om de patiënt bij het sterven te begeleiden) en de schade.

Le droit belge est donc conforme.

Dans son avis, le Conseil d'État formule l'observation suivante: "Certains de ces soins de santé qui, conformément à l'article 18 de la convention, doivent être dispensés aux victimes, doivent être organisés par les communautés. Il en va particulièrement ainsi des soins de santé mentale (article 5, § 1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 2^o, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles') et de la revalidation (article 5, § 1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 4^o et 5^o, de cette loi spéciale).".

Le groupe des traités mixtes ne partage pas cet avis; il a confirmé sa décision le 24 janvier 2019. Les raisons suivantes peuvent être avancées.

L'article 18 de la Convention prévoit que l'État assiste les victimes dans leur rétablissement physique, psychologique et social. Il s'agit d'apporter des soins de santé adéquats aux victimes: par ex., de fournir les médicaments post-greffe et un suivi post-greffe par un médecin spécialiste, ce qui relève de la compétence fédérale liée à l'art de guérir. En ce qui concerne le soutien psychologique et psychosocial des patients, ce dernier peut quant à lui relever des compétences des Communautés en vertu de l'article 5, § 1^{er}, II, de la loi spéciale du 8 août 1980 – aide aux personnes (cf. avis 47.444/1 du 8 décembre 2009 du Conseil d'État), mais non en vertu de l'article 5, 1^{er}, I, de la loi spéciale comme l'avance le Conseil d'État dans son avis du 20 septembre 2018.

La Convention n'impose pas d'obligation nouvelle sur ce plan, d'autant que les victimes des futures infractions de trafic d'organes sont déjà sur base de la législation actuelle:

— victimes de traite des êtres humains en vue de prélèvement d'un organe⁴ (art. 433quinquies du Code pénal);

— victimes de coups et blessures volontaires (non justifiés par une intervention thérapeutique dans l'intérêt du donneur) et/ou

⁴ En vertu de l'article 12 de la Convention de Varsovie sur la traite des êtres humains, les victimes de traite reçoivent l'accès à aide médicale urgente. En outre, les victimes résidant légalement sur le territoire qui ne disposent pas de ressources adéquates ont droit à l'assistance médicale nécessaire ou tout autre type d'assistance. À noter que les trois centres d'accompagnement des victimes de traite aident les victimes dans leurs démarches.

Het Belgische recht is dus conform.

In zijn advies formuleert de Raad van State de volgende opmerking: "[...] een aantal van de gezondheidszorgen die overeenkomstig artikel 18 van het verdrag aan de slachtoffers moeten worden verstrekt, dienen te worden georganiseerd door de gemeenschappen. Dat geldt in het bijzonder voor de geestelijke gezondheidszorg (artikel 5, § 1, I, eerste lid, 2^o, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen') en de revalidatie (artikel 5, § 1, I, eerste lid, 4^o en 5^o, van die bijzondere wet)."

De werkgroep gemengde verdragen deelt die mening niet; hij heeft zijn beslissing bevestigd op 24 januari 2019. De volgende redenen kunnen worden aangehaald.

Artikel 18 van het Verdrag voorziet erin dat de Staat de slachtoffers bijstaat bij hun lichamelijk, psychologisch en sociaal herstel. Het is de bedoeling dat aan de slachtoffers de passende geneeskundige verzorging, zoals postoperatieve medicatie en postoperatieve follow-up door een geneesheer-specialist, wordt verstrekt. Dat behoort tot de federale bevoegdheid in verband met de geneeskunde. De psychologische en psychosociale ondersteuning van de patiënten kan dan weer tot de bevoegdheden van de gemeenschappen worden gerekend op grond van artikel 5, § 1, II, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 – bijstand aan personen (cf. advies 47.444/1 van 8 december 2009 van de Raad van State), maar niet op grond van artikel 5, § 1, I, van de bijzondere wet, zoals de Raad van State stelt in zijn advies van 20 september 2018.

Het Verdrag legt op dat stuk geen nieuwe verplichting op, te meer omdat de slachtoffers van de toekomstige strafbare feiten inzake handel in menselijke organen op grond van de huidige wetgeving reeds:

— slachtoffers zijn van mensenhandel met als doel het wegnemen van organen⁴ (art. 433quinquies van het Strafwetboek);

— slachtoffers zijn van opzettelijke slagen en verwondingen (die niet verantwoord zijn in het kader van een therapeutische ingreep in het belang van de donor) en/of

⁴ Op grond van artikel 12 van het Verdrag van Warschau ter bestrijding van mensenhandel hebben de slachtoffers van mensenhandel toegang tot spoedeisende medische behandeling. De slachtoffers die legaal op het grondgebied verblijven, niet over de nodige middelen beschikken en daaraan behoefte hebben, hebben daarenboven recht op de noodzakelijke medische of andere bijstand. Er moet worden opgemerkt dat de drie centra voor de begeleiding van de slachtoffers van mensenhandel de slachtoffers helpen bij de stappen die zij ondernemen.

— victimes d'interventions illégales (prélèvements rémunéré ou sans consentement, ou transplantations d'un organe illégalement prélevé) car commises en violation de la loi du 13 juin 1986 sur le prélèvement et la transplantation d'organes ou de la loi du 19 décembre 2008 relative à l'obtention et à l'utilisation de matériel corporel humain destiné à des applications médicales humaines ou à des fins de recherche scientifique.

De nouvelles mesures ne doivent donc pas être prises.

Article 19

Statut des victimes dans les procédures pénales

L'article 19 contient une liste non exhaustive des mesures nécessaires pour protéger les victimes au cours de l'enquête et de la procédure. Ces mesures générales de protection s'appliquent à tous les stades de la procédure pénale, tant durant la phase d'investigation (conduite par un service de police ou par une autorité judiciaire) que pendant la procédure de jugement pénal.

Son contenu a été repris de la Convention Medicrime et, dans une moindre mesure, de la directive européenne de 2012 sur les victimes⁵ (notamment les articles 4 et 18).

Les mesures prévues à l'article 19 existent déjà en Belgique. Par rapport au paragraphe 1^{er}, a), qui prévoit le droit de recevoir des informations relatives à l'affaire, il peut être renvoyé aux articles 3*bis*, alinéa 1^{er}, et 5*bis* du Titre préliminaire au Code d'instruction criminelle (relatif au statut de personne lésée), et à la Circulaire COL 5/2009 du Collège des procureurs généraux près les cours d'appel, version révisée en novembre 2014, contenant des directives relatives aux attestations de dépôt de plainte, et à l'enregistrement des déclarations de personne lésée. Cette circulaire donne des instructions concrètes et les documents modèles qui sont remis à la victime lors d'un dépôt de plainte y font référence. Par ailleurs, en vertu de l'article 182 du Code d'instruction criminelle, des informations générales sur l'état de la procédure doivent être communiquées à la victime. Il peut être aussi renvoyé à l'article 63 du Code précité en matière de constitution de partie civile, et aux dispositions relatives à l'accueil des victimes au sein des tribunaux et parquets, comme élaborées par la Circulaire

⁵ Directive 2012/29/UE du 25 octobre 2012 établissant des normes minimales concernant les droits, le soutien et la protection des victimes de la criminalité et remplaçant la décision-cadre 2001/220/JAI du Conseil.

— slachtoffers zijn van illegale ingrepen (wegnemingen van organen tegen betaling of zonder toestemming of transplantaties van een illegaal weggenomen orgaan) uitgevoerd met schending van de wet van 13 juni 1986 betreffende het wegnemen en transplanteren van organen of met schending van de wet van 19 december 2008 inzake het verkrijgen en het gebruik van menselijk lichaamsmateriaal met het oog op de geneeskundige toepassing op de mens of het wetenschappelijk onderzoek.

Nieuwe maatregelen moeten dus niet worden genomen.

Artikel 19

Statuut van de slachtoffers in de strafrechtelijke procedures

Artikel 19 omvat een niet-exhaustieve lijst van de noodzakelijke maatregelen ter bescherming van de slachtoffers tijdens het onderzoek en de procedure. Die algemene beschermingsmaatregelen gelden in alle stadia van de strafrechtspleging, zowel tijdens de onderzoeksfase (begeleiding vanwege een politiedienst of een gerechtelijke autoriteit) als tijdens de strafrechtelijke procedure.

De inhoud van het artikel is overgenomen uit het Medicrime-verdrag en, in mindere mate, uit de Europese Slachtofferrichtlijn van 2012⁵ (inzonderheid de artikelen 4 en 18).

De maatregelen bedoeld in artikel 19 bestaan reeds in België. Ten aanzien van paragraaf 1, a), dat voorziet in het recht op informatie betreffende de zaak, kan verwezen worden naar artikelen 3*bis*, eerste lid, en 5*bis* van de Voorafgaande Titel van het Wetboek (m.b.t. het statuut van benadeelde persoon) en naar Omzendbrief COL 5/2009 van het College van procureurs-generaal bij de hoven van beroep, herziene versie van november 2014, met richtlijnen betreffende de attesten van klachtneerlegging en betreffende de registratie van de verklaringen van benadeelde persoon. Die omzendbrief omvat concrete instructies; de standaarddocumenten die aan het slachtoffer worden bezorgd bij klachtneerlegging refereren daaraan. Voorts moet, overeenkomstig artikel 182 van het Wetboek van strafvordering, algemene informatie over de stand van de procedure worden meegedeeld aan het slachtoffer. Er kan ook verwezen worden naar artikel 63 van voornoemd Wetboek, wat burgerlijke partijstelling betreft, en naar de bepalingen betreffende het slachtofferonthaal binnen de rechtbanken

⁵ Richtlijn 2012/29/EU van 25 oktober 2012 tot vaststelling van minimumnormen voor de rechten, de ondersteuning en de bescherming van slachtoffers van strafbare feiten, en ter vervanging van Kaderbesluit 2001/220/JBZ van de Raad.

commune n° 16/2012 du 12 novembre 2012 du ministre de la justice et du Collège des procureurs généraux près les cours d'appel relative à l'accueil des victimes au sein des parquets et des tribunaux et en particulier le titre 6.6.1. "Information spécifique" du Chapitre 6.6., "Missions de l'assistant de justice dans le cadre du dossier individuel".

Sur le paragraphe 1^{er}, b), relatif au droit d'être entendu, il est renvoyé à l'article 47*bis*, § 1^{er}, 2), du Code d'Instruction criminelle. En ce qui concerne la partie civile, l'article 61*quinqüies* du Code d'Instruction criminelle lui donne le droit supplémentaire de demander au juge d'instruction l'accomplissement des actes d'instruction complémentaires. En ce qui concerne les mineurs et les majeurs vulnérables, il est renvoyé à l'article 91*bis* (assistance d'une personne de confiance lors de l'audition) et aux articles 92 à 101 du Code d'Instruction criminelle (relative à l'enregistrement audiovisuel).

Le paragraphe 2 prévoit l'accès des victimes aux informations sur les procédures judiciaires et administratives pertinentes. L'article 3*bis* du Titre préliminaire au Code d'instruction criminelle consacre un tel droit à l'information.

Pour le paragraphe 3, il convient de distinguer l'aide juridique de première ligne et l'aide juridique de deuxième ligne. La première vise l'aide juridique accordée sous la forme de renseignements pratiques, d'information juridique, d'un premier avis juridique ou d'un renvoi vers une instance ou une organisation spécialisées. Elle a été communautarisée.

L'aide juridique de deuxième ligne vise l'aide juridique accordée à une personne physique sous la forme d'un avis juridique circonstancié ou l'assistance juridique dans le cadre ou non d'une procédure ou l'assistance dans le cadre d'un procès y compris la représentation au sens de l'article 728 du Code judiciaire (article 508/1, 2°, du Code judiciaire). Elle permet, sous certaines conditions, d'obtenir la désignation d'un avocat, dont les frais seront totalement ou partiellement gratuits. Il est renvoyé aux articles 508/7 à 508/25 du Code judiciaire, et à l'arrêté royal du 18 décembre 2003 déterminant les conditions de la gratuité totale ou partielle du bénéfice de l'aide juridique de deuxième ligne et de l'assistance judiciaire.

Relativement au paragraphe 5, il est prévu que des organisations non gouvernementales puissent assister et/ou aider les victimes de traite des êtres humains au cours des procédures pénales. En vertu de l'article 11,

en parketten, zoals uitgewerkt in de gemeenschappelijke omzendbrief COL 16/2012 van 12 november 2012 van de minister van Justitie en het College van procureurs-generaal betreffende het slachtofferonthaal op parketten en rechtbanken, inzonderheid titel 6.6.1. "Specifieke informatie" onder Hoofdstuk 63.6. "Opdrachten van de justitieassistent in een individueel dossier".

Voor paragraaf 1, b), wat betreft het recht om te worden gehoord, wordt verwezen naar artikel 47*bis*, § 1, 2), van het Wetboek van strafvordering. Artikel 61*quinqüies* van het Wetboek van strafvordering geeft de burgerlijke partij het bijkomende recht om de onderzoeksrechter te verzoeken bijkomende onderzoekshandelingen te verrichten. Wat de minderjarigen en de kwetsbare meerderjarigen betreft, wordt verwezen naar artikel 91*bis* (begeleiding door een vertrouwenspersonen bij het verhoor) en naar de artikelen 92 tot 101 van het Wetboek van strafvordering (betreffende de audiovisuele opname).

Het tweede lid voorziet in de toegang voor de slachtoffers tot de gegevens over de relevante gerechtelijke en administratieve procedures. Artikel 3*bis* van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering bekrachtigt dat recht op informatie.

Voor het derde lid moet het onderscheid gemaakt worden tussen de juridische eerstelijnsbijstand en de juridische tweedelijnsbijstand. De eerste bestaat in de juridische bijstand die verleend wordt in de vorm van praktische inlichtingen, juridische informatie, een eerste juridisch advies of de verwijzing naar een gespecialiseerde instantie of organisatie. Ze is aan de Gemeenschappen toevertrouwd.

De juridische tweedelijnsbijstand bestaat in de juridische bijstand die wordt verleend aan een natuurlijke persoon in de vorm van een omstandig juridisch advies, bijstand al dan niet in het kader van een procedure of bijstand bij een geding, met inbegrip van de vertegenwoordiging in de zin van artikel 728 van het Gerechtelijk Wetboek (zie artikel 508/1, 2°, van het Gerechtelijk Wetboek). Ze maakt het onder bepaalde voorwaarden mogelijk om een advocaat toegewezen te krijgen, en wiens kosten geheel of gedeeltelijk gratis zullen zijn. Zie de artikelen 508/7 tot 508/25 van het Gerechtelijk Wetboek, en het koninklijk besluit van 18 december 2003 tot vaststelling van de voorwaarden van de volledige of gedeeltelijke kosteloosheid van de juridische tweedelijnsbijstand en de rechtsbijstand.

Wat paragraaf 5 betreft, is erin voorzien dat niet-gouvernementele organisaties de slachtoffers van mensenhandel kunnen bijstaan en/of helpen tijdens de strafprocedures. Krachtens artikel 11, § 5, van de wet

§ 5, de la loi du 13 avril 1995, les organisations agréées peuvent ester en justice au nom de ces victimes.

Le droit belge est donc conforme.

Article 20

Protection des témoins

Le Rapport explicatif de la Convention souligne que: “122. L'article 20 s'inspire de l'article 24, paragraphe 1, de la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée (Convention de Palerme) de 2000. (...)”

123. Il convient de noter que l'étendue de l'obligation faite aux Parties de protéger les témoins trouve ses limites dans les termes “selon les moyens à sa disposition et conformément aux conditions définies par son droit interne”.

Le droit belge est conforme à cet article, sur base des trois lois suivantes:

— Loi du 8 avril 2002 relative à l'anonymat des témoins (voir articles 75*bis*, 75*ter*, 155*bis* et 155*ter*, 296 et 297 du Code d'Instruction criminelle pour l'anonymat partiel des témoins, et les articles 86*bis* à 86*quinqüies*, 189*bis* et 294 du Code d'Instruction criminelle pour l'anonymat complet de témoins);

— Loi du 7 juillet 2002 contenant des règles relatives à la protection des témoins menacés et d'autres dispositions (voir les articles 102 à 111 du Code d'Instruction criminelle);

— Loi du 2 août 2002 relative au recueil de déclarations au moyen de médias audiovisuels (qui prévoit la possibilité d'entendre à distance un témoin menacé, article 112 et suivants du Code d'Instruction criminelle).

CHAPITRE V

Mesures de prévention

Article 21

Mesures au niveau national

L'article 21, §§ 1 et 2, vise la création d'un système transparent et équitable d'attribution des organes, l'échange d'informations sur les infractions entre autorités,

van 13 april 1995 kunnen de erkende organisaties in rechte optreden namen deze slachtoffers.

Het Belgische recht is dus conform.

Artikel 20

Bescherming van getuigen

Het toelichtend verslag bij het Verdrag benadrukt: “122. Artikel 20 is ontleend aan artikel 24, eerste lid, van het Verdrag van de Verenigde Naties tegen transnationale georganiseerde misdaad (Verdrag van Palermo) van 2000. (...)”

123. Er moet worden opgemerkt dat de verplichting voor de Partijen om de slachtoffers te beschermen wordt begrensd met de bewoordingen “volgens de middelen die voorhanden zijn en overeenkomstig de voorwaarden zoals bepaald in het nationale recht”.

Het Belgische recht is conform dat artikel, gelet op de volgende drie wetten:

— Wet van 8 april 2002 betreffende de anonimiteit van de getuigen (zie de artikelen 75*bis*, 75*ter*, 155*bis*, 155*ter* en 296 en 297 van het Wetboek van strafvordering, voor wat betreft de gedeeltelijke anonimiteit van getuigen, en de artikelen 86*bis* tot 86*quinqüies*, 189*bis* en 294 van het Wetboek van strafvordering voor de volledige anonimiteit van getuigen);

— Wet van 7 juli 2002 houdende een regeling voor de bescherming van bedreigde getuigen en andere bepalingen (zie artikelen 102 tot 111 van het Wetboek van strafvordering);

— Wet van 2 augustus 2002 betreffende het afnemen van verklaringen met behulp van audiovisuele media (die voorziet in de mogelijkheid om een bedreigde getuige op afstand te verhoren, artikelen 112 en volgende van het Wetboek van strafvordering).

HOOFDSTUK V

Preventiemaatregelen

Artikel 21

Maatregelen op nationaal vlak

Artikel 21, §§ 1 en 2, voorziet in een transparant en eerlijk systeem voor de toewijzing van organen, de uitwisseling van informatie over de strafbare feiten tussen

l'information sur et la formation au trafic d'organes des professionnels de la santé et des agents (de police, des douanes, ...), la sensibilisation du public au trafic d'organes et ses dangers. Ces dispositions doivent être mises en perspective avec la directive de 2011 sur la traite des êtres humains (notamment l'article 18 qui concerne la prévention).

L'article 21, paragraphe 3, interdit la publicité sur le besoin d'organes ou leur disponibilité en vue d'offrir ou de rechercher un profit. Cette interdiction figure également à l'article 13, § 3, de la directive européenne de 2010 relative aux normes de qualité et de sécurité des organes humains destinés à la transplantation.

La Belgique fait partie d'Eurotransplant. Il s'agit d'un organisme d'échange international destiné à promouvoir un échange optimal d'organes. Cette institution regroupe les centres de transplantation des pays membres (Allemagne, Autriche, Belgique, Luxembourg, Pays-Bas, Slovénie, Croatie, Hongrie). Ses missions sont mentionnées à l'article 13^{quater} de la loi de 1986.

Depuis juin 2005, le SPF Santé Publique organise chaque année une vaste campagne de sensibilisation entièrement dédiée au don d'organes. Depuis, de nombreuses actions entreprises par le SPF Santé Publique viennent renforcer toutes celles qui sont accomplies au quotidien par les coordinateurs de transplantation ou les associations de familles de donneurs. Les objectifs principaux de cette campagne sont d'améliorer la sensibilisation au don auprès des différents groupes auxquels les messages s'adressent, et d'inviter les citoyens à en parler avec leur proche. En fonction des années, un public cible est visé plus spécifiquement. Par exemple la campagne 2015-2016 s'adresse tout particulièrement aux enfants d'école primaire (par exemple, <http://tuyasdejapense.be/fr/index.html>).

Vis-à-vis du trafic d'organes, s'agissant de criminalité organisée et de politique criminelle au sens large (prévention, protection des victimes, poursuites), il pourrait être opportun que la sensibilisation se fasse de concert entre la Justice et la Santé publique.

Par ailleurs, l'article 4, combiné à l'article 17, § 3, de la loi de 1986 interdit pénalement toute mesure rendant public le besoin ou la disponibilité d'organes, qui a pour but d'offrir ou de rechercher un gain financier ou un avantage comparable". Sont visées les annonces dans les journaux, sur internet, les affiches, ...

autoriteiten, de informatie over en de vorming van gezondheidswerkers en agenten (politie, douane, ...) met betrekking tot de orgaanhandel en de sensibilisering van het grote publiek met betrekking tot de orgaanhandel en de gevaren. Die bepalingen moeten tegen het licht worden gehouden met de Europese richtlijn van 2011 inzake mensenhandel (inzonderheid artikel 18 dat preventie betreft).

Artikel 21, derde lid, verbiedt reclame omtrent de behoefte aan menselijke organen, of de beschikbaarheid ervan, met het doeleinde een profijt te bieden of na te streven. Dat verbod is tevens opgenomen in artikel 13, § 3, van de Europese richtlijn van 2010 inzake kwaliteits- en veiligheidsnormen voor menselijke organen, bestemd voor transplantatie.

België maakt deel uit van Eurotransplant, een instantie voor internationale uitwisseling die een optimale uitwisseling van organen moet bevorderen. Die instelling overkoepelt de transplantatiecentra van de landen die lid zijn (Duitsland, Oostenrijk, België, Luxemburg, Nederland, Slovenië, Kroatië, Hongarije). Haar opdrachten zijn vermeld in artikel 13^{quater} van de wet van 1986.

Sinds juni 2005 worden door de FOD Volksgezondheid elk jaar een grootschalige sensibiliseringscampagne, geheel in het teken van orgaandonatie, georganiseerd. Sindsdien hebben tal van acties van de FOD Volksgezondheid gezorgd voor meer armslag ten behoeve van de dagelijkse acties van de transplantatiecoördinatoren of van de verenigingen van donorfamilies. De voornaamste doelstellingen van de campagne zijn een doorgedreven sensibilisering voor donatie bij de verschillende doelgroepen van de boodschappen als ook een oproep aan de burgers om dit bespreekbaar te maken met hun naastbestaanden. Jaarlijks wordt een specifieke doelgroep in de kijker geplaatst. Zo richt de campagne 2015-2016 zich specifiek tot de leerlingen uit het lager onderwijs (bijvoorbeeld <http://tuyasdejapense.be/fr/index.html>).

Voor wat betreft orgaanhandel, waar georganiseerde criminaliteit en strafrechtelijk beleid in de ruime zin van het woord (preventie, slachtofferbescherming, vervolging) in beeld komen, zou het opportuun kunnen zijn dat de sensibilisering in overleg tussen Justitie en Volksgezondheid gebeurt.

Voorts verbiedt artikel 4 juncto artikel 17, § 3, van de wet van 1986 elke maatregel die de behoefte aan of de beschikbaarheid van organen onder de aandacht brengt wanneer daarmee beoogd wordt financiële of vergelijkbare voordelen aan te bieden of te behalen. Advertenties in kranten, op het internet, affiches, ... worden hierbij geviséerd.

La question de la prévention du trafic d'organes pourrait être abordée dans le cadre de la coordination de la lutte contre la traite des êtres humains. Dans la mesure où le trafic d'organes reste une problématique spécifique et marginale à l'heure actuelle, il peut sembler plus opportun d'intégrer les mesures de prévention dans les initiatives globales prises dans le cadre de la traite des êtres humains. Par exemple, au niveau de la prévention de la traite, on peut déjà mentionner l'initiative récente des SPF Justice et Santé publique de distribution d'une brochure aux hôpitaux) destinée à améliorer la détection des victimes (quelle que soit la forme d'exploitation).

Le droit belge répondait déjà au prescrit européen en ce qui concerne l'article 21, § 1^{er}, a) et b), et § 3. Pour le paragraphe 3, il a été jugé utile de prévoir dans le Code pénal, à l'article 433^{novies}/6, alinéa 1^{er}, une infraction sur la publicité (et de la sanctionner de peines plus hautes que celles qui étaient prévues dans la loi de 1986), par analogie avec l'article 380^{ter} du Code pénal qui punit la publicité pour des offres à caractère sexuel ou l'article 409 du même Code sur les mutilations génitales féminines. Des mesures doivent en tout cas être prises pour se conformer à l'article 21, § 1, c), et § 2, de la Convention.

Dans son avis, le Conseil d'État formule l'observation suivante: "En ce qui concerne l'article 21, § 1^{er}, de la convention, qui concerne l'existence d'un système interne transparent pour la transplantation d'organes humains, il convient de relever que le don d'organes, même après la sixième réforme de l'État, est par principe considéré comme relevant du règlement de l'exercice de l'art de guérir et, par conséquent, concerne une matière fédérale résiduelle. Il n'en demeure pas moins qu'une partie de ce système est organisée par le biais des normes d'agrément des hôpitaux pour lesquelles les communautés sont compétentes sur la base de l'article 5, § 1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 1^o, a), de la loi spéciale du 8 août 1980."

Le Groupe des Traités mixtes ne partage pas ce point de vue; il a confirmé sa décision de qualifier le traité de traité non mixte lors de sa réunion du 24 janvier 2019. Les raisons suivantes peuvent être avancées.

Outre la loi du 13 juin 1986 qui relève de la compétence de l'État fédéral, l'arrêté royal du 23 juin 2003 fixant les normes d'agrément relatives aux centres de transplantation repose sur une double base légale. Par conséquent, certaines dispositions de cet arrêté

De vraag naar preventie van orgaanhandel zou ook aan bod kunnen komen in het kader van de coördinatie van de strijd tegen mensenhandel. Voor zover orgaanhandel nog steeds een specifiek randprobleem is, lijkt het wenselijker om de preventiemaatregelen deel te laten uitmaken van de globale initiatieven die genomen worden in het kader van mensenhandel. Zo kan bijvoorbeeld, op het niveau van preventie van mensenhandel, melding worden gemaakt van het recente initiatief van de FOD's Justitie en Volksgezondheid om een brochure in de ziekenhuizen te verspreiden, voor een betere opsporing van slachtoffers (ongeacht de vorm van uitbuiting).

Het Belgische recht beantwoordde reeds aan de Europese regels wat artikel 21, § 1, a) en b), en § 3 betreft. Voor paragraaf 3 werd het evenwel nuttig geacht om in het Strafwetboek een misdrijf betreffende de reclame op te nemen (met zwaardere straffen dan deze voorzien in de wet van 1986), naar analogie met artikel 380^{ter} van het Strafwetboek, dat voorziet in de bestraffing van reclame voor een aanbod van diensten van seksuele aard, of met artikel 409 van hetzelfde Wetboek, over genitale verminkingen van vrouwen. Er moeten alleszins maatregelen worden genomen om in overeenstemming te zijn met artikel 21, § 1, c), en § 2, van het Verdrag.

In zijn advies formuleert de Raad van State de volgende opmerking: "Voor wat artikel 21, § 1, van het verdrag betreft, dat betrekking heeft op het bestaan van een transparant nationaal systeem voor de transplantatie van menselijke organen, dient te worden opgemerkt dat de orgaandonatie ook na de Zesde Staatshervorming principieel wordt beschouwd als het regelen van de uitoefening van de geneeskunde, en bijgevolg een residuaire federale aangelegenheid betreft. Dat neemt echter niet weg dat een deel van dat systeem wordt georganiseerd via de erkenningsnormen van de ziekenhuizen waarvoor de gemeenschappen bevoegd zijn op basis van artikel 5, § 1, I, eerste lid, 1^o, a), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980."

De werkgroep gemengde verdragen deelt dat standpunt niet; hij heeft zijn beslissing om het Verdrag als een niet-gemengd verdrag te kwalificeren bevestigd tijdens zijn vergadering van 24 januari 2019. De volgende redenen kunnen worden aangehaald.

Naast de wet van 13 juni 1986, die tot de bevoegdheid van de Federale Staat behoort, stoelt het koninklijk besluit van 23 juni 2003 houdende vaststelling van de erkenningsnormen voor de transplantatiecentra op een dubbele wettelijke grondslag. Bijgevolg is de Federale Staat nog steeds bevoegd voor een aantal bepalingen van dat besluit. De bepalingen van het besluit van 2003 die betrekking hebben op de kwaliteitsnormen en de

relèvent toujours de l'État fédéral. Les dispositions de l'arrêté de 2003 concernant la qualité et le suivi de la qualité relèvent du Fédéral, contrairement aux normes d'encadrement et de fonctionnement technique qui relèvent des compétences des entités fédérées (cf. avis du Conseil d'État 50.920/3 donné sur l'arrêté royal du 10 novembre 2012 modifiant l'arrêté royal de 2003 sur les normes d'agrément des centres de transplantation). Dans le cadre de la Convention contre le trafic d'organes, les normes de qualité sont visées, mais pas directement les normes de fonctionnement.

D'une manière générale, dans l'avis du Conseil d'État n° 56.317/2 du 24 septembre 2014 (cf. point II, A, 2, 3^e alinéa), il est confirmé que la transplantation d'organes est bien une compétence de l'État fédéral.

Article 22

Mesures au niveau international

L'article 22 oblige les Parties à coopérer, dans la mesure la plus large possible, dans le but de prévenir le trafic d'organes humains: (i) en faisant rapport, à sa demande, au Comité des Parties sur le nombre de cas de trafic d'organes humains sur le territoire de chaque Partie; et (ii) en désignant un point de contact national responsable de l'échange, entre les Parties, d'informations de nature générale se rapportant au trafic d'organes humains.

Ces mesures ont été jugées nécessaires pour pouvoir apprécier l'impact de la Convention et pour garantir une coopération internationale efficace.

Le Rapport explicatif précise que le point de contact national sera "responsable de l'échange, entre les Parties, d'informations de nature générale se rapportant au trafic d'organes humains". Il sera aussi le destinataire des informations transmises par le Secrétariat du Conseil de l'Europe.

Le rôle du point de contact sera donc de récolter des informations sur le trafic d'organes qui seront destinées à être partagées avec les autres États membres et le Secrétariat, principalement auprès de la Police (SPF Intérieur), des autorités judiciaires (SPF Justice), du SPF Santé publique, et de partager avec ces instances les informations reçues d'autres États ou du Secrétariat.

Actuellement, à côté du Comité européen pour les problèmes criminels (CDPC) au sein duquel la Convention a été négociée, d'autres comités du Conseil de l'Europe, de l'UE et de l'OMS travaillent sur le trafic d'organes. Ils

normen inzake kwaliteitsopvolging behoren tot de federale bevoegdheid, in tegenstelling tot de normen inzake omkering en technische werking die tot de bevoegdheid van de gefedereerde entiteiten behoren (cf. advies 50.920/3 van de Raad van State betreffende het koninklijk besluit van 10 november 2012 tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 juni 2003 houdende vaststelling van de erkenningsnormen voor de transplantatiecentra). In het kader van het Verdrag tegen de handel in menselijke organen worden de kwaliteitsnormen beoogd, maar niet rechtstreeks de werkingsnormen.

Op algemene wijze wordt in advies nr. 56.317/2 van de Raad van State van 24 september 2014 (cf. punt II, A, 2, derde lid) bevestigd dat de transplantatie van organen wel degelijk een bevoegdheid is van de Federale Staat.

Artikel 22

Maatregelen op internationaal vlak

Artikel 22 verplicht de Partijen om in zo ruim mogelijke mate samen te werken teneinde de handel in menselijke organen te voorkomen: (i) door aan het Comité van de Partijen, op zijn verzoek, verslag uit te brengen over het aantal gevallen van handel in menselijke organen op het grondgebied van elke Partij; en (ii) door een nationaal aanspreekpunt aan te wijzen dat verantwoordelijk is voor de uitwisseling van informatie van algemene aard, tussen de Partijen, over de handel in menselijke organen.

Die maatregelen werden nodig geacht om de impact van het Verdrag te kunnen beoordelen en om een efficiënte internationale samenwerking te garanderen

Het toelichtend verslag verduidelijkt dat het nationale aanspreekpunt "verantwoordelijk is voor de uitwisseling van informatie van algemene aard, tussen de Partijen, over de handel in menselijke organen". Het zal ook de ontvanger zijn van de informatie die wordt overgezonden door het secretariaat van de Raad van Europa.

De rol van het aanspreekpunt zal dus bestaan in het verzamelen van de informatie inzake de handel in menselijke organen die gedeeld moet worden met de andere lidstaten en het secretariaat, voornamelijk bij de politie (FOD Binnenlandse Zaken), de gerechtelijke overheden (FOD Justitie) en de FOD Volksgezondheid, en in het delen van de informatie, die het van andere Staten of van het secretariaat ontvangt, met die instanties.

Naast het Europees Comité voor Strafrechtelijke Vraagstukken (CDPC), waarbinnen over het Verdrag werd onderhandeld, werken thans ook andere comités van de Raad van Europa, de EU en de WGO rond de handel in

assurent des échanges d'informations entre les acteurs du secteur médical⁶.

Au niveau du Conseil de l'Europe, il s'agit des Comités suivants:

— Comité européen sur la transplantation d'organes (CDPTO): la Résolution CM/Res(2013)55 du Conseil de l'Europe invite les États membres à procéder à la collecte régulière de données concernant les transplantations illicites réalisées hors du cadre des systèmes de transplantation nationaux, et à en communiquer les résultats au CD-P-TO. Elle leur recommande également de confier la responsabilité de cette collecte de données à des référents, dits "points de contact nationaux", désignés au sein des organisations de transplantation nationales et/ou des ministères de la Santé. La désignation de ces référents est essentielle pour mieux cerner la criminalité liée à la transplantation, construire un système d'information global et intégré, et formuler des recommandations au niveau national. Quant au réseau de ces points de contact nationaux, il joue également un rôle crucial au niveau national et international, pour permettre la mise en place d'une approche globale, coordonnée, de la lutte contre la criminalité liée à la transplantation et pour assurer que les victimes, ainsi que les patients, reçoivent l'attention et le soutien nécessaires. La Belgique y est représentée par le SPF Santé publique.

— Comité de Bioéthique (DH-BIO): la Belgique y est représentée par le SPF Santé publique.

— Commission européenne de Pharmacopée: la Pharmacopée Européenne est la référence juridique et scientifique en matière de normes de pharmacopée en Europe. Elle contribue à assurer l'accès à des médicaments de qualité sur l'ensemble du continent, et au-delà. La Belgique y est représentée la Commission de Pharmacopée, au sein de l'Agence fédérale des médicaments et des produits de santé.

Toutefois, la Convention sur le trafic d'organes est une convention pénale, qui est destinée principalement à l'harmonisation législative des incriminations et qui vise également certains aspects de la procédure pénale (compétence extraterritoriale des tribunaux, protection des droits des victimes et leur indemnisation, protection des témoins) et la coopération judiciaire entre les États

⁶ Des échanges d'informations entre praticiens sont également réalisés au sein de la "Transplantation Society" et de la "International Society of Nephrology", deux organisations professionnelles qui sont à l'initiative de la Déclaration d'Istanbul.

menselijke organen. Zij verzekeren de uitwisseling van informatie tussen de actoren van de medische sector⁶.

Bij de Raad van Europa gaat het om de volgende comités:

— Europees Comité voor Orgaantransplantatie (CD-P-TO): in resolutie CM/Res(2013)55 van de Raad van Europa worden de lidstaten verzocht om regelmatig gegevens te verzamelen met betrekking tot de illegale transplantaties die worden uitgevoerd buiten het kader van de nationale transplantatiesystemen en om de resultaten van die gegevensverzameling mee te delen aan het CD-P-TO. In die resolutie wordt de lidstaten ook aanbevolen om de verantwoordelijkheid voor die gegevensverzameling toe te vertrouwen aan zogenaamde "nationale aanspreekpunten", aangewezen binnen de nationale transplantatie-organisaties en/of de ministeries van Volksgezondheid. De aanwijzing van die aanspreekpunten is van essentieel belang met het oog op het beter afbakenen van de aan transplantatie gelinkte criminaliteit, het uitbouwen van een globaal en geïntegreerd informatiesysteem en het formuleren van aanbevelingen op nationaal niveau. Het netwerk van die nationale aanspreekpunten speelt ook een cruciale rol op het nationale en internationale niveau, teneinde het mogelijk te maken de bestrijding van aan transplantatie gelinkte criminaliteit op een globale en gecoördineerde wijze aan te pakken en om te verzekeren dat de slachtoffers en de patiënten de noodzakelijke aandacht en ondersteuning krijgen. België wordt erin vertegenwoordigd door de FOD Volksgezondheid.

— Comité voor Bio-ethiek (DH-BIO): België wordt erin vertegenwoordigd door de FOD Volksgezondheid.

— Europese Farmacopeecommissie: de Europese Farmacopee is de juridische en wetenschappelijke referentie inzake farmacopeenormen in Europa. Zij helpt mee de toegang tot kwaliteitsvolle geneesmiddelen te verzekeren op het volledige continent en daarbuiten. België wordt erin vertegenwoordigd door de Farmacopeecommissie van het federaal agentschap voor geneesmiddelen en gezondheidsproblemen.

Het Verdrag tegen de handel in menselijke organen is echter een strafrechtelijk verdrag, dat voornamelijk gericht is op de harmonisering van de wetgeving op het stuk de strafbaarstellingen en dat ook bepaalde aspecten van de strafrechtspleging (extraterritoriale bevoegdheid van de rechtbanken, bescherming van de rechten van de slachtoffers en de vergoeding van de

⁶ Ook binnen de "Transplantation Society" en de "International Society of Nephrology", twee beroepsorganisaties die aan de basis liggen van de Verklaring van Istanbul, wordt informatie uitgewisseld tussen beroepsbeoefenaars.

membres. Enfin, en ce qui concerne les donneurs vivants victimes de traite des êtres humains, la Convention est complémentaire à la Convention de Varsovie qui leur octroie des droits spécifiques.

Selon le secrétariat du Conseil de l'Europe, les pays suivants ont l'intention de choisir le département de la Justice: Royaume-Uni, Russie, Espagne, Italie, République tchèque, Portugal et Croatie.

Le point de contact devrait idéalement participer aux réunions du Comité des Parties (qui se réunira chaque année quand dix ratifications auront été obtenues), afin de pouvoir discuter avec les autres États du suivi de la Convention, sur base d'informations pertinentes. La direction générale Législation, libertés et droits fondamentaux (DGWL) est déjà chargée du suivi d'autres conventions pénales du Conseil de l'Europe, en particulier des Conventions de Varsovie (traite des êtres humains), de Lanzarote (abus sexuels sur enfants), d'Istanbul (violence conjugale), de Strasbourg (via le GRECO). À noter que le GRETA a élargi ses évaluations à la traite des êtres humains en vue de prélèvement d'organes. Enfin, le ministre de la Justice a aussi en charge la coordination de la politique de lutte contre la traite des êtres humains (AR du 16 mai 2004) ce qui inclut la traite en vue de prélèvement d'organes.

Il est donc proposé de choisir le SPF Justice comme point de contact national chargé de récolter les données et les informations disponibles auprès les autres administrations concernées par la problématique, en collaboration étroite avec le SPF Santé publique.

Sur base de l'article 22, il conviendra donc de faire la déclaration suivante:

"Le gouvernement du Royaume de Belgique déclare que son "point de contact national responsable de l'échange d'informations se rapportant au trafic d'organes humains" est le Service public fédéral Justice, Direction générale Législation, libertés et droits fondamentaux, Boulevard de Waterloo, 115, 1000 Bruxelles, Belgique (tél. +32 2 542 65 11)."

Au niveau du Comité des Parties, il serait toutefois opportun d'assurer une représentation du SPF Santé

slachtoffers en getuigenbescherming) en de justitiële samenwerking tussen de lidstaten beoogt. Tot slot, met betrekking tot de levende donoren die het slachtoffer zijn van mensenhandel, vormt het Verdrag een aanvulling op het Verdrag van Warschau dat hun specifieke rechten toekent.

Volgens het secretariaat van de Raad van Europa hebben de volgende landen de intentie om het departement Justitie te kiezen: het Verenigd Koninkrijk, Rusland, Spanje, Italië, de Tsjechische Republiek, Portugal en Kroatië.

Idealiter zou het aanspreekpunt moeten deelnemen aan de vergaderingen van het Comité van de Partijen (dat jaarlijks zal vergaderen zodra er tien ratificaties zijn), teneinde met de andere Staten de follow-up van het Verdrag te kunnen bespreken op grond van relevantie informatie. Het directoraat-generaal Wetgeving en Fundamentele Rechten en Vrijheden (DGWL) is reeds belast met de follow-up van andere strafrechtelijke verdragen van de Raad van Europa, in het bijzonder de Verdragen van Warschau (mensenhandel), van Lanzarote (seksueel misbruik van kinderen), van Istanbul (huiselijk geweld) en van Straatsburg (via de GRECO). Er dient te worden opgemerkt dat de GRETA zijn evaluaties heeft uitgebreid tot mensenhandel met het oog op het wegnemen van organen. Tot slot is de minister van Justitie ook belast met de coördinatie van het beleid inzake de bestrijding van mensenhandel (KB van 16 mei 2004), wat mensenhandel met het oog op het wegnemen van organen omvat.

Er wordt derhalve voorgesteld om de FOD Justitie te kiezen als nationaal aanspreekpunt dat verantwoordelijk is voor het verzamelen van de beschikbare gegevens en informatie bij de andere administraties die bij de problematiek betrokken zijn, in nauwe samenwerking met de FOD Volksgezondheid.

Op grond van artikel 22, moet dus de volgende verklaring worden afgelegd:

"De regering van het Koninkrijk België verklaart dat haar 'nationaal aanspreekpunt dat verantwoordelijk is voor de uitwisseling van informatie over de handel in menselijke organen' de Federale Overheidsdienst Justitie, directoraat-generaal Wetgeving en Fundamentele Rechten en Vrijheden, Waterloolaan 115, 1000 Brussel, België (tel. +32 2 542 65 11), is."

Op het niveau van het Comité van de Partijen zou het evenwel opportuun zijn om aan de zijde van de FOD

publique aux côtés du SPF Justice, vu la technicité de la matière et le volet préventif de la Convention.

CHAPITRE VI À IX

Mécanisme de suivi, Relation avec d'autres instruments internationaux, Amendements à la Convention, Clauses finales

Les articles 23 à 33 concernent le mécanisme de suivi et les clauses finales classiques des conventions du Conseil de l'Europe qui n'ont pas d'incidence sur le droit interne belge.

Il s'agit: du mécanisme de suivi de la Convention (articles 23 à 25); des relations avec les autres instruments internationaux (article 26); des amendements (article 27); de la signature et l'entrée en vigueur (article 28); de l'application territoriale (article 29); des réserves (article 30); du règlement amiable (article 31); de la dénonciation (article 32); de la procédure de notification (article 33).

CONCLUSION

Le droit belge relevant des compétences fédérales est conforme aux obligations contenues dans la Convention du Conseil de l'Europe. En effet, la loi du 22 mai 2019 relative au trafic d'organes humains et relative au principe de non-sanction des victimes de traite des êtres humains a inséré dans le Code pénal les incriminations prévues par la Convention. Elle a en outre adapté les lois de 1986 et de 2008, ainsi que le Titre préliminaire au Code de Procédure pénale et le Code d'instruction criminelle.

Comme expliqué dans le commentaire des articles, deux réserves devront être formulées par la Belgique sur base de l'article 30, § 1^{er}, combiné respectivement à l'article 9, § 3, et à l'article 10, §§ 3 et 5, de la Convention. Dans le premier cas, il s'agit de ne pas incriminer la tentative d'un acte de corruption lié au trafic d'organes, par analogie avec les incriminations générales de corruption publique et privée. Dans le second, il s'agit de conserver les conditions de compétence et de recevabilité prévues en matière de compétence extraterritoriale des tribunaux belges.

Justitie te voorzien in een vertegenwoordiging van de FOD Volksgezondheid, gelet op de technische aard van de aangelegenheid en het preventieve aspect van het Verdrag.

HOOFDSTUK VI TOT IX

Mechanisme voor toezicht, Verhouding tot andere internationale instrumenten, Amendementen aan het Verdrag, Slotbepalingen

De artikelen 23 tot 33 hebben betrekking op het toezichtsmechanisme en op de klassieke slotbepalingen van de Verdragen van de Raad van Europa en hebben geen invloed hebben op het Belgisch intern recht.

Het gaat om het toezichtsmechanisme inzake het Verdrag (de artikelen 23 tot 25); de verhouding tot andere internationale instrumenten (artikel 26); de amendementen (artikel 27); de ondertekening en inwerkingtreding (artikel 28); de territoriale toepassing (artikel 29); de voorbehoudsmaatregelen (artikel 30); de minnelijke schikking (artikel 31); de opzegging (artikel 32); de kennisgevingprocedure (artikel 33).

BESLUIT

Het Belgische recht dat onder de federale bevoegdheid ressorteert, voldoet aan de verplichtingen vervat in het Verdrag van de Raad van Europa. De wet van 22 mei 2019 betreffende de handel in menselijke organen en betreffende het niet-bestrafingbeginsel voor slachtoffers van mensenhandel heeft immers de strafbaarstellingen voorzien in het Verdrag in het Strafwetboek ingevoegd, en de wetten van 1986 en 2008 alsook de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering en het Wetboek van Strafvordering aangepast teneinde conform het Verdrag te zijn.

Zoals in de artikelsgewijze bespreking werd uitgelegd, zal België twee voorbehouden moeten formuleren op grond van artikel 30, § 1, in combinatie met respectievelijk artikel 9, § 3, en artikel 10, §§ 3 en 5, van het Verdrag. Het eerstgenoemde voorbehoud betreft de niet strafbaarstelling van de poging tot omkoping gelinkt aan organenhandel, en dit naar analogie met de algemene strafbaarstellingen van private en publieke omkoping. Het tweede voorbehoud beoogt de bevoegdheids- en ontvankelijkheidsvoorwaarden te behouden die voorzien zijn op het niveau van de extraterritoriale bevoegdheid van de Belgische rechtbanken.

Une déclaration basée sur l'article 22 de la Convention sera en outre formulée relativement au point de contact national responsable de l'échange d'informations se rapportant au trafic d'organes. Enfin, une objection à une réserve de la République tchèque sera formulée car elle introduit dans l'incrimination de l'article 5 un élément constitutif non autorisé par le traité, à savoir le but de lucre.

La ministre des Affaires étrangères,

Sophie WILMÈS

Le ministre de la Santé Publique,

Frank VANDENBROUCKE

Le ministre de la Justice,

Vincent VAN QUICKENBORNE

Bovendien zal een op artikel 22 van het Verdrag gebaseerde verklaring worden geformuleerd met betrekking tot het nationaal aanspreekpunt dat verantwoordelijk is voor de uitwisseling van informatie over de handel in organen. Tot slot zal een bezwaar worden geformuleerd tegen een voorbehoud van de Tsjechische Republiek omdat dit in de strafbaarstelling van artikel 5 een niet door het Verdrag geoorloofd bestanddeel invoegt, namelijk het winstoogmerk.

De minister van Buitenlandse Zaken,

Sophie WILMÈS

De minister van Volksgezondheid,

Frank VANDENBROUCKE

De minister van Justitie,

Vincent VAN QUICKENBORNE

AVANT-PROJET DE LOI**soumis à l'avis du Conseil d'État**

**Avant-projet de loi portant assentiment
à la Convention du Conseil de l'Europe
contre le trafic d'organes humains,
faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 15 mars 2015**

ARTICLE 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

ART. 2

La Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015, sortira son plein et entier effet.

VOORONTWERP VAN WET**onderworpen aan het advies van de Raad van State**

**Voorontwerp van wet houdende instemming
met het Verdrag van de Raad van Europa
tegen de handel in menselijke organen,
gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015**

ARTIKEL 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

ART. 2

Het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen, gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015, zal volkomen gevolg hebben.

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 64.085/VR/V DU 20 SEPTEMBRE 2018

Le 25 juillet 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le ministre des Affaires étrangères et européennes à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé à quarante-cinq jours (*), et prorogé de plein droit jusqu'au 25 septembre 2018 (**), sur un avant-projet de loi 'portant assentiment à la Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015'.

L'avant-projet a été examiné par les chambres réunies des vacations le 4 septembre 2018. Les chambres réunies étaient composées de Pierre Vandernoot, président de chambre, Bruno Seutin, Chantal Bamps, Luc Detroux, Wouter Pas et Patrick Ronvaux, conseillers d'État, et Greet Verberckmoes et Béatrice Drapier, greffiers.

Le rapport a été présenté par Tim Corthaut et Pauline Lagasse, auditeurs.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Chantal Bamps, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 septembre 2018.

*

(*) Cette prorogation résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui dispose que le délai de trente jours est prorogé à quarante-cinq jours dans le cas où l'avis est donné par les chambres réunies en application de l'article 85bis.

(**) Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, *in fine*, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
Nr. 64.085/VR/V VAN 20 SEPTEMBER 2018

Op 25 juli 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de minister van Buitenlandse Zaken en Europese Zaken verzocht binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot vijfenveertig dagen, (*) en van rechtswege verlengd tot 25 september 2018, (**) een advies te verstrekken over een voorontwerp van wet 'houdende instemming met het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen, gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015'.

Het voorontwerp is door de verenigde vakantiekamers onderzocht op 4 september 2018. De verenigde kamers waren samengesteld uit Pierre Vandernoot, kamervoorzitter, Bruno Seutin, Chantal Bamps, Luc Detroux, Wouter Pas en Patrick Ronvaux, staatsraden, en Greet Verberckmoes en Béatrice Drapier, griffiers.

Het verslag is uitgebracht door Tim Corthaut en Pauline Lagasse, auditeurs.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Chantal Bamps, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 september 2018.

*

(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat de termijn van dertig dagen verlengd wordt tot vijfenveertig dagen in het geval waarin het advies gegeven wordt door de verenigde kamers met toepassing van artikel 85bis.

(**) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique¹ et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET DE LOI

2. L'avant-projet de loi a pour objet de donner assentiment à la Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015, en ce qui concerne l'autorité fédérale.

La Convention de Compostelle vise à prévenir et à combattre le trafic illégal d'organes par la voie d'incriminations de certains actes, à protéger les victimes de trafic illégal d'organes et à renforcer la coopération nationale et internationale dans la lutte contre le trafic illégal d'organes. La convention est divisée en 9 chapitres.

Le chapitre I définit le but (article 1^{er} de la convention), le champ d'application et les notions de "trafic d'organes humains" et "organe humain" (article 2) et fait état du principe de non-discrimination (article 3).

Le chapitre II comporte un certain nombre de mesures que les parties doivent ou peuvent prendre sur le plan du droit pénal matériel.

Tout d'abord, il énonce un certain nombre d'incriminations. L'article 4 érige ainsi en infraction pénale le prélèvement illicite d'organes humains et permet d'incriminer tout prélèvement réalisé hors du cadre du système national de transplantation (article 4, paragraphe 4). L'article 5 requiert l'incrimination de l'utilisation d'organes prélevés de manière illicite à des fins d'implantation ou à d'autres fins. L'article 6 exige que les parties envisagent d'ériger en infraction pénale l'implantation d'organes hors du système interne de transplantation ou en violation des principes essentiels des lois nationales en matière de transplantation. L'article 7 prescrit que les parties doivent ériger en infraction pénale la sollicitation et le recrutement illicites de donneurs ou de receveurs, ainsi que l'offre et la demande d'avantages indus lors d'un don d'organes. L'article 8 prévoit des incriminations concernant la préparation, la préservation, le stockage, le transport, le transfert, la réception, l'importation et l'exportation d'organes humains prélevés de manière illicite. En outre, la complicité et la tentative de commission des infractions énumérées doivent également être érigées en infraction pénale (article 9).

Ensuite, la convention comporte également plusieurs dispositions horizontales en matière de droit pénal. L'article 10 concerne la compétence à l'égard des infractions précitées. L'article 11 règle la responsabilité des personnes morales. L'article 12 définit les sanctions et autres mesures qui peuvent

¹ S'agissant d'un avant-projet de loi, on entend par "fondement juridique" la conformité aux normes supérieures.

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN WET

2. Het voorontwerp van wet strekt tot instemming met het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen, gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015, wat de federale overheid betreft.

Het Verdrag van Compostella beoogt het voorkomen en bestrijden van de illegale orgaanhandel via strafbaarstellingen, de bescherming van slachtoffers van illegale orgaanhandel en het versterken van de nationale en internationale samenwerking in de strijd tegen illegale orgaanhandel. Het verdrag valt uiteen in 9 hoofdstukken.

Hoofdstuk I omvat de doelstellingen (artikel 1 van het verdrag), het toepassingsgebied en de definities van "handel in menselijke organen" en "menselijk orgaan" (artikel 2), en een non-discriminatiebeginsel (artikel 3).

Hoofdstuk II omvat een aantal maatregelen die de partijen moeten, dan wel kunnen, nemen op het vlak van materieel strafrecht.

In de eerste plaats worden een aantal strafbaarstellingen vooropgesteld. Artikel 4 verplicht tot het strafbaar stellen van het illegaal wegnemen van menselijke organen, met de mogelijkheid om elke wegneming buiten het nationale transplantatiesysteem strafbaar te maken (artikel 4, lid 4). Artikel 5 vereist de strafbaarstelling van het gebruik van illegaal weggenomen organen met het oog op de inplanting of voor andere doeleinden. Artikel 6 vereist dat de partijen overwegen om inplanting van organen buiten het nationale transplantatiesysteem of in strijd met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten inzake transplantatie strafbaar te stellen. Artikel 7 schrijft voor dat de partijen de illegale benadering en werving van donoren of ontvangers, en het aanbod van en verzoek om onterechte voordelen bij orgaandonatie strafbaar moeten maken. Artikel 8 voorziet in strafbaarstellingen met betrekking tot de voorbereiding, de preservatie, de opslag, het vervoer, de overbrenging, de ontvangst, de invoer en de uitvoer van ongeoorloofd weggenomen menselijke organen. Bovendien moeten ook de medeplichtigheid en de poging tot de opgesomde misdrijven strafbaar worden gesteld (artikel 9).

In de tweede plaats worden ook een aantal horizontale bepalingen inzake het strafrecht opgenomen. Artikel 10 heeft betrekking op de rechtsmacht met betrekking tot de genoemde misdrijven. Artikel 11 regelt de aansprakelijkheid van rechtspersonen. Artikel 12 omschrijft de sancties en andere maatregelen

¹ Aangezien het om een voorontwerp van wet gaat, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

être imposées en cas d'infractions. L'article 13 définit les circonstances aggravantes. L'article 14 prend en compte les condamnations antérieures, même si elles ont été prononcées par d'autres parties à la convention.

Le chapitre III contient un certain nombre de mesures relatives au droit pénal procédural. L'article 15 prescrit ainsi que les infractions en question doivent pouvoir faire l'objet d'enquêtes d'office et ne peuvent être subordonnées à une plainte. L'article 16 exige des enquêtes pénales efficaces concernant les infractions en question. L'article 17 règle la coopération internationale, son paragraphe 3 pouvant être invoqué subsidiairement à titre de fondement juridique pour l'entraide judiciaire si celle-ci n'est réglée par aucune autre convention.

Le chapitre IV concerne les mesures de protection. L'article 18 prévoit la protection, l'assistance et l'indemnisation des victimes. L'article 19 garantit à la victime un rôle dans les procédures pénales. L'article 20 exige la protection efficace des témoins, y compris des victimes qui veulent agir en justice comme témoins.

Le chapitre V porte sur les mesures de prévention. L'article 21 prévoit des mesures au niveau national en ce qui concerne un système interne transparent pour la transplantation d'organes humains, des mesures destinées à prévenir et à combattre le trafic d'organes humains par la sensibilisation des professionnels de la santé et du public, et l'interdiction de toute forme de publicité dans un esprit de lucre sur le besoin d'organes humains ou leur disponibilité. L'article 22 prévoit un cadre pour la coopération internationale par la voie de rapports établis à l'intention du Comité des Parties et de la désignation de points de contact nationaux.

Le chapitre VI prévoit un mécanisme de suivi. L'article 23 crée un Comité des Parties. L'article 24 prévoit la participation d'autres représentants et d'observateurs. L'article 25 définit les fonctions du Comité des Parties.

Le chapitre VII règle les relations avec d'autres instruments (article 26).

Le chapitre VIII règle la procédure relative aux futurs amendements à la convention (article 27).

Le chapitre IX contient les clauses finales. L'article 28 concerne la signature et l'entrée en vigueur. L'article 29 règle l'application territoriale. L'article 30 limite les possibilités de faire usage de réserves. L'article 31 prévoit un règlement des différends par l'intermédiaire du Comité des Parties. L'article 32 règle la dénonciation. L'article 33 règle la notification d'actes relatifs à la convention par le secrétaire général du Conseil de l'Europe.

die bij inbreuken kunnen worden opgelegd. Artikel 13 omschrijft verzwarende omstandigheden. Artikel 14 voorziet in het in aanmerking nemen van eerdere veroordelingen, ook indien die zijn uitgesproken door andere verdragspartijen.

Hoofdstuk III omvat een aantal maatregelen inzake het strafprocesrecht. Artikel 15 schrijft voor dat de misdrijven in kwestie ambtshalve moeten kunnen worden onderzocht en geen klachtmisdrijf mogen uitmaken. Artikel 16 vereist doeltreffende strafrechtelijke onderzoeken naar de misdrijven in kwestie. Artikel 17 regelt de internationale samenwerking, waarbij artikel 17, lid 3, subsidiair als rechtsgrond voor de rechtshulp kan worden ingeroepen indien geen andere verdragen die rechtshulp regelen.

Hoofdstuk IV heeft betrekking op beschermingsmaatregelen. Artikel 18 voorziet in de bescherming, bijstand en vergoeding van de slachtoffers. Artikel 19 garandeert het slachtoffer een rol in de strafrechtelijke procedures. Artikel 20 vereist de doeltreffende bescherming van getuigen, inclusief slachtoffers die als getuige willen optreden.

Hoofdstuk V heeft betrekking op de voorzorgsmaatregelen. Artikel 21 voorziet in maatregelen op nationaal niveau met betrekking tot een transparant nationaal systeem voor de transplantatie van menselijke organen, maatregelen om de handel in menselijke organen te voorkomen en te bestrijden via sensibilisering van gezondheidswerkers en het publiek, en het verbieden van elke vorm van reclame uit winstbejag omtrent de behoefte aan menselijke organen of de beschikbaarheid ervan. Artikel 22 voorziet in een kader voor internationale samenwerking via rapportering aan het Comité van de Partijen, en het aanwijzen van nationale aanspreekpunten.

Hoofdstuk VI voorziet in een mechanisme voor toezicht. Artikel 23 stelt een Comité van de Partijen in. Artikel 24 voorziet in de participatie van andere vertegenwoordigers en waarnemers. Artikel 25 omschrijft de Taken van het Comité van de Partijen.

Hoofdstuk VII regelt de verhouding tot andere instrumenten (artikel 26).

Hoofdstuk VIII regelt de procedure voor toekomstige wijzigingen aan het verdrag (artikel 27).

Hoofdstuk IX bevat de slotbepalingen. Artikel 28 heeft betrekking op de ondertekening en inwerkingtreding. Artikel 29 regelt de territoriale toepassing. Artikel 30 beperkt de mogelijkheden voor het maken van voorbehouden. Artikel 31 voorziet in een geschillenregeling via het Comité van de Partijen. Artikel 32 regelt de opzegging. Artikel 33 regelt de kennisgeving door de secretaris-generaal van de Raad van Europa van handelingen met betrekking tot het verdrag.

COMPÉTENCE

3.1. À la page 1 de l'exposé des motifs, il est indiqué que la convention, "[à] l'instar de la Convention MEDICRIME", est, sur le plan interne belge, un traité exclusivement fédéral. Le groupe de travail Traités mixtes a également confirmé le caractère exclusivement fédéral de la convention.

3.2. Ainsi qu'il a déjà été observé, la convention à laquelle il est demandé de porter assentiment vise tout d'abord à contraindre les parties à instaurer un certain nombre d'incriminations en matière de prévention et de lutte contre le trafic illégal d'organes et contient également des dispositions relatives à l'exécution et à l'application de ces incriminations.

La disposition de l'article 12, § 1^{er}, de la convention, qui énonce que chaque partie à la convention adopte les mesures qui s'avèrent nécessaires pour que les comportements que l'on entend instaurer soient passibles de peines effectives, proportionnées et dissuasives, est identique à celle de l'article 12 de la Convention du Conseil de l'Europe 'sur la contrefaçon des produits médicaux et les infractions similaires menaçant la santé publique', faite à Moscou le 28 octobre 2011 (convention MEDICRIME).

3.3. Il convient toutefois d'observer que cette disposition concerne une formulation classique utilisée dans des traités internationaux.

À propos d'une disposition identique, le Conseil d'État, section de législation, siégeant en chambres réunies, a formulé les observations suivantes dans son avis 63.586/VR/3 du 12 juillet 2018 sur un avant-projet de loi 'portant assentiment au Protocole additionnel à la Convention du Conseil de l'Europe pour la prévention du terrorisme, fait à Riga le 22 octobre 2015':

"À propos de cette disposition, le Conseil d'État, section de législation, siégeant en chambres réunies, a formulé les observations suivantes dans son avis 57.106/VR/3² concernant notamment l'article 11, paragraphe 1, de la convention:

3.5. En outre, la question peut se poser de savoir si la convention ne porte pas sur la compétence des communautés en matière de protection de la jeunesse (article 5, § 1^{er}, II, 6°, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles'). La Sixième Réforme de l'État a encore étendu cette compétence à celle de régler la réaction sociale spécifique à l'égard de mineurs ayant commis un fait qualifié d'infraction³. La réponse à cette question dépend plus particulièrement du champ d'application personnel de l'article 11 de la convention. Si les sanctions qu'il vise ne concernent que des sanctions susceptibles d'être infligées aux personnes auxquelles des peines au sens du Code pénal peuvent être appliquées (personnes pénalement majeures, ainsi que les personnes qui sont pénalement mineures au moment où elles commettent un

² Note 3 de l'avis cité: Avis C.E. 57.106/VR/3 du 30 mars 2015, Doc. parl., Chambre, 2016-17, n° 54-2435/001, p. 28.

³ Note 4 de l'avis cité: (Note 2 de l'avis cité:) Voir à cet égard Doc. parl., Sénat, 2012-13, n° 5-2232/1, pp. 53-56.

BEVOEGDHEID

3.1. Op pagina 1 van de memorie van toelichting wordt gesteld dat het verdrag "zoals het MEDICRIME-verdrag" naar intern Belgisch recht een exclusief federale materie is. Ook de werkgroep gemengde verdragen heeft met het exclusief federaal karakter van het verdrag ingestemd.

3.2. Het verdrag waarmee om instemming wordt gevraagd, strekt er, zoals reeds is opgemerkt, in de eerste plaats toe om de partijen erbij te verplichten een aantal strafbaarstellingen inzake het voorkomen en bestrijden van de illegale orgaanhandel in te voeren en bevat ook bepalingen betreffende de tenuitvoerlegging en de toepassing van deze strafbaarstellingen.

De bepaling van artikel 12, § 1, van het verdrag dat stelt dat iedere partij bij het verdrag de maatregelen goedkeurt die nodig zijn om de in te voeren gedragingen strafbaar te stellen met doeltreffende, evenredige en afschrikwekkende straffen is identiek aan de bepaling van artikel 12 van het Verdrag van de Raad van Europa 'over de namaak van medische producten en soortgelijke misdrijven die een bedreiging vormen voor de volksgezondheid', gedaan te Moskou op 28 oktober 2011 (MEDICRIME-verdrag).

3.3. Er dient evenwel te worden opgemerkt dat deze bepaling een klassieke formulering betreft, gebruikt in internationale verdragen.

In verband met een identieke bepaling heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, zitting houdende in verenigde kamers, in advies 63.586/VR/3 van 12 juli 2018 over een voorontwerp van wet 'houdende instemming met het Aanvullend Protocol bij het Verdrag van de Raad van Europa ter voorkoming van terrorisme, gedaan te Riga op 22 oktober 2015' het volgende opgemerkt:

"In verband met die bepaling heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, zitting houdend in verenigde kamers, in advies 57.106/VR/3² mede over artikel 11, lid 1, van het verdrag het volgende opgemerkt:

3.5. Bovendien kan de vraag rijzen of het verdrag geen betrekking heeft op de bevoegdheid van de gemeenschappen inzake jeugdbescherming (artikel 5, § 1, II, 6°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen'). Deze bevoegdheid is bij de Zesde Staatshervorming nog uitgebreid met de bevoegdheid om de specifieke maatschappelijke reactie te regelen ten aanzien van minderjarigen die een als misdrijf omschreven feit hebben gepleegd.³ Het antwoord op deze vraag hangt in het bijzonder af van het personele toepassingsgebied van artikel 11 van het verdrag. Zo de daarin bedoelde straffen enkel betrekking hebben op straffen die kunnen worden opgelegd ten aanzien van personen op wie de straffen uit het Strafwetboek kunnen worden toegepast (strafrechtelijk meerderjarige personen alsook personen die

² Voetnoot 2 van het geciteerde advies: Adv.RvS 57.106/VR/3 van 30 maart 2015, Parl.St. Kamer 2016-17, 54-2435/001, 28.

³ Voetnoot 3 van het geciteerde advies: (Voetnoot 2 van het aangehaalde advies:) Zie in dit verband Parl.St. Senaat 2012-13, nr. 5-2232/1, 53-56.

fait qualifié d'infraction et qui ont fait l'objet d'une mesure de dessaisissement), seule la compétence résiduelle de l'autorité fédérale en matière de droit pénal est en cause. Si l'article 11 précité porte également sur la réaction sociale spécifique que les communautés peuvent régler à l'égard de mineurs ayant commis un fait qualifié d'infraction, la convention revêt sous cet angle également un caractère mixte. En effet, cet article contient des critères que la réaction sociale spécifique à l'égard des mineurs précités devrait remplir, ce qui affecte la compétence des communautés à déterminer la nature, le contenu et les conditions de cette réaction.

(...).

Il ressort de l'exposé des motifs du projet de loi portant assentiment à la convention, déposé à la Chambre des représentants, qu'il a été convenu avec les communautés et la Commission communautaire commune de faire la déclaration interprétative suivante lors de la ratification de la convention:

'Le gouvernement belge interprète l'article 11, § 1^{er} comme ne faisant pas obstacle à l'imposition de mesures de protection de la jeunesse à des fins d'assistance à l'égard de mineurs qui ont commis des faits qui correspondent aux infractions visées aux articles 5 à 7 et 9 de la présente Convention, et comme ne portant pas atteinte aux garanties relatives à l'assistance spécifique aux mineurs énoncées notamment aux articles 37 et 40 de la Convention relative aux droits de l'enfant, adoptée à New York le 20 novembre 1989'⁴.

La qualification du protocole comme convention revêtant un caractère exclusivement fédéral peut uniquement être admise si, selon la signification de la notion de 'peines' qu'il contient et la portée de la déclaration interprétative susmentionnée, l'article 11, paragraphe 1, de la convention, qui est applicable par analogie au protocole, ne contient aucune obligation à l'égard des communautés".

Rappelant de nouveau cette observation, il convient de relever que le fait que l'article 12, § 1^{er}, de la convention concernerait des compétences exclusivement fédérales peut uniquement être admis si, selon la signification de la notion de "peines" qu'il contient, cet article ne contient aucune obligation à l'égard des communautés.

4. En outre, il convient d'observer qu'en tout état de cause, d'autres dispositions de la Convention de Compostelle impliquent les compétences des communautés.

Ainsi, on observera que certains de ces soins de santé qui, conformément à l'article 18 de la convention, doivent être dispensés aux victimes, doivent être organisés par les communautés. Il en va particulièrement ainsi des soins de santé

⁴ Note 5 de l'avis cité: Doc. parl., Chambre, 2016-17, n° 54-2435/001, p. 13.

strafrechtelijk minderjarig zijn op het ogenblik dat ze een als misdrijf omschreven feit plegen en die het voorwerp van een maatregel van uithandengeving hebben uitgemaakt), is enkel de residuaire bevoegdheid van de federale overheid inzake strafrecht in het geding. Zo het genoemde artikel 11 ook betrekking zou hebben op de specifieke maatschappelijke reactie die door de gemeenschappen kan worden geregeld ten aanzien van minderjarigen die een als misdrijf omschreven feit hebben gepleegd, is het verdrag ook in dit opzicht gemengd van aard. Dat artikel bevat immers criteria waaraan die specifieke maatschappelijke reactie ten aanzien van de genoemde minderjarigen zou moeten voldoen, wat raakt aan de bevoegdheid van de gemeenschappen om de aard, de inhoud en de voorwaarden van die reactie te bepalen.

(...).

Uit de memorie van toelichting bij het wetsontwerp tot instemming met het verdrag dat in de Kamer van volksvertegenwoordigers werd ingediend, blijkt dat met de gemeenschappen en de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie werd overeengekomen dat bij de ratificatie van het verdrag de volgende interpretatieve verklaring zal worden gemaakt:

'De Belgische regering interpreteert artikel 11, lid 1, zo dat het niet eraan in de weg staat dat jeugdbeschermingsmaatregelen met hulpverlenende finaliteit worden opgelegd ten aanzien van minderjarigen die feiten hebben gepleegd die overeenkomen met de in artikelen 5 tot 7 en 9 van dit verdrag bedoelde strafbare feiten, en dat geen afbreuk erdoor wordt gedaan aan de waarborgen met betrekking tot de specifieke bejegening van minderjarigen die zijn vervat in onder meer de artikelen 37 en 40 van het verdrag inzake de rechten van het kind, aangenomen te New York op 20 november 1989.'⁴

De kwalificatie van het protocol als verdrag met een exclusief federaal karakter kan slechts worden aanvaard zo het op het protocol van overeenkomstige toepassing zijnde artikel 11, lid 1, van het verdrag, afhankelijk van de betekenis van het erin voorkomende begrip 'straffen' en de draagwijdte van de zo-even vermelde interpretatieve verklaring, geen enkele verplichting zou inhouden ten aanzien van de gemeenschappen."

Aan die opmerking opnieuw herinnerend, dient te worden opgemerkt dat het feit dat artikel 12, § 1, van het verdrag betrekking zou hebben op uitsluitend federale bevoegdheden, alleen kan worden aanvaard indien dat artikel, naargelang van de betekenis van het begrip "straffen" dat erin is vervat, geen enkele verplichting inhoudt ten aanzien van de gemeenschappen.

4. Tevens moet worden opgemerkt dat, in elk geval, andere bepalingen van het Verdrag van Compostella de bevoegdheden van de gemeenschappen impliceren.

Zo dient te worden opgemerkt dat een aantal van de gezondheidszorgen die overeenkomstig artikel 18 van het verdrag aan de slachtoffers moeten worden verstrekt, dienen te worden georganiseerd door de gemeenschappen. Dat geldt in het

⁴ Voetnoot 4 van het geciteerde advies: Parl.St. Kamer 2016-17, nr. 54-2435/001, 13.

mentale (article 5, § 1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 2^o, de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles') et de la revalidation (article 5, § 1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 4^o et 5^o, de cette loi spéciale).

En ce qui concerne l'article 21, § 1^{er}, de la convention, qui concerne l'existence d'un système interne transparent pour la transplantation d'organes humains, il convient de relever que le don d'organes, même après la sixième réforme de l'État, est par principe considéré comme relevant du règlement de l'exercice de l'art de guérir et, par conséquent, concerne une matière fédérale résiduelle⁵. Il n'en demeure pas moins qu'une partie de ce système est organisée par le biais des normes d'agrément des hôpitaux⁶ pour lesquelles les communautés sont compétentes sur la base de l'article 5, §1^{er}, I, alinéa 1^{er}, 1^o, a), de la loi spéciale du 8 août 1980.

5. Puisqu'il s'avère que la Convention est en définitive un traité mixte, l'autorité fédérale doit à nouveau se concerter avec les communautés⁷ afin de déterminer si les communautés sont disposées à encore s'approprier la Convention en la proposant à l'assentiment des parlements compétents. Sans cet assentiment, il ne pourra être procédé à la ratification de la Convention⁸. Dans l'attente de la position des communautés, mieux vaudrait, à ce stade, renoncer à l'assentiment de la Chambre des représentants à la Convention, actuellement à l'examen.

⁵ J. Van Nieuwenhove, 'Het Gezondheidsbeleid' dans B. Seutin et G. Van Haeghendoren (eds.), De bevoegdheden van de gemeenschappen, Die Keure, Bruges, 2017, p. 283.

⁶ Voir en particulier l'arrêté royal du 10 novembre 2012 'fixant les normes d'agrément pour l'association 'prélèvement et transplantation d'organes' qui – en conformité avec l'arrêté royal du 10 novembre 2012 'rendant certaines dispositions de la loi relative aux hôpitaux et à d'autres établissements de soins, coordonnée le 10 juillet 2008, applicables à l'association 'prélèvement et transplantation d'organes' – trouve notamment un fondement juridique dans l'article 66 de la loi coordonnée du 10 juillet 2008 'sur les hôpitaux et autres établissements de soins', et doit donc être réputé contenir des normes d'agrément des hôpitaux. Voir également: l'arrêté royal du 23 juin 2003 'fixant les normes auxquelles un centre de transplantation doit répondre pour être agréé comme service médical au sens de l'article 44 de la loi sur les hôpitaux, coordonnée le 7 août 1987'.

⁷ Voir l'article 31bis, alinéa 2, de la loi ordinaire du 9 août 1980 'de réformes institutionnelles'.

⁸ L'article 12 de l'accord de coopération du 8 mars 1994 entre l'État fédéral, les communautés et les régions 'relatif aux modalités de conclusion des traites mixtes' énonce en ce sens ce qui suit: "Dès que toutes les Assemblées parlementaires concernées auront donné leur assentiment, le ministre des Affaires étrangères fera établir l'instrument de ratification ou d'adhésion de la Belgique et le soumettra à la signature du Roi. C'est également le ministre des Affaires étrangères qui fait établir et transmettre à qui il appartient les notifications relatives à l'accomplissement des formalités internes".

bijzonder voor de geestelijke gezondheidszorg (artikel 5, § 1, I, eerste lid, 2^o, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen') en de revalidatie (artikel 5, § 1, I, eerste lid, 4^o en 5^o, van die bijzondere wet).

Voor wat artikel 21, § 1, van het verdrag betreft, dat betrekking heeft op het bestaan van een transparant nationaal systeem voor de transplantatie van menselijke organen, dient te worden opgemerkt dat de orgaandonatie ook na de Zesde Staatshervorming principieel wordt beschouwd als het regelen van de uitoefening van de geneeskunde, en bijgevolg een residuaire federale aangelegenheid betreft.⁵ Dat neemt echter niet weg dat een deel van dat systeem wordt georganiseerd via de erkenningsnormen van de ziekenhuizen⁶ waarvoor de gemeenschappen bevoegd zijn op basis van artikel 5, § 1, I, eerste lid, 1^o, a), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

5. Aangezien het verdrag alsnog een gemengd verdrag blijkt te zijn, dient de federale overheid opnieuw in overleg te treden met de gemeenschappen⁷ om erover duidelijkheid te verkrijgen of de gemeenschappen bereid zijn om zich het verdrag alsnog eigen te maken door het ter instemming van de bevoegde parlementen voor te leggen. Zonder die instemming zal niet kunnen worden overgegaan tot de ratificatie van het verdrag.⁸ In afwachting van de stellingname van de gemeenschappen zou in dit stadium beter worden afgezien van de instemming door de Kamer van volksvertegenwoordigers met het thans onderzochte verdrag.

⁵ J. Van Nieuwenhove, 'Het Gezondheidsbeleid' in B. Seutin en G. Van Haeghendoren (eds.), De bevoegdheden van de gemeenschappen, die Keure, Brugge, 2017, 283.

⁶ Zie in het bijzonder het koninklijk besluit van 10 november 2012 'tot vaststelling van de erkenningsnormen voor het samenwerkingsverband 'wegname en transplantatie van organen', dat – in lijn met het koninklijk besluit van 10 november 2012 'waarbij sommige bepalingen van de wet betreffende de ziekenhuizen en andere verzorgingsinrichtingen, gecoördineerd op 10 juli 2008, toepasselijk worden verklaard op het samenwerkingsverband 'wegname en transplantatie van organen' – onder meer rechtsgrond vindt in artikel 66 van de gecoördineerde wet van 10 juli 2008 'op de ziekenhuizen en andere verzorgingsinrichtingen', en dus geacht moet worden erkenningsnormen voor ziekenhuizen te bevatten. Zie ook: koninklijk besluit van 23 juni 2003 'houdende vaststelling van de normen waaraan een transplantatiecentrum moet voldoen om te worden erkend als medische dienst zoals bedoeld in artikel 44 van de wet op de ziekenhuizen, gecoördineerd op 7 augustus 1987'.

⁷ Zie artikel 31bis, tweede lid, van de gewone wet van 9 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen'.

⁸ Artikel 12 van het samenwerkingsakkoord van 8 maart 1994 tussen de federale overheid, de gemeenschappen en de gewesten 'over de nadere regelen voor het sluiten van gemengde verdragen' bepaalt in die zin het volgende: "Zodra de instemming in alle betrokken parlementaire assemblees werd bekomen zal de minister van Buitenlandse Zaken de bekrachtigings- of toetredingsoorkonde van België opmaken en voorleggen aan de ondertekening van de Koning. Ook de kennisgevingen over de beëindiging van de interne procedures worden door de minister van Buitenlandse Zaken opgesteld en ter bestemming geleid."

EXAMEN DU TEXTE DE LA CONVENTION

6. Le commentaire de l'article 9 de la convention, en ce qui concerne la tentative, et de l'article 10 de la convention, en ce qui concerne la compétence extraterritoriale, envisage une réserve.

On observera tout d'abord que l'article 30, alinéa 1^{er}, de la convention prévoit en effet la possibilité d'émettre une réserve en ce qui concerne les articles 9, alinéa 3, et 10, alinéas 3 et 5, de la convention.

Invité à préciser la formulation des réserves visées, le délégué a répondu ce qui suit:

"1) Réserve sur base de l'article 30, paragraphe 1^{er}, combiné à l'article 9, § 3:

'Conformément aux dispositions de l'article 9, paragraphe 3, et de l'article 30, paragraphe 1^{er}, de la Convention, le Gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit de ne pas appliquer l'article 9, paragraphe 2, en ce qui concerne les infractions établies conformément à l'article 7 et à l'article 8.'

Articles concernés: 9, 30.

Nb: Si le projet de code pénal n'est pas modifié et est voté avant la ratification, les tentatives de commettre le courtage (visé à l'art. 7, § 1^{er}) et de commettre les actions de transport, de réception, etc. (visées à l'art. 8 de la Convention) deviendront punissables car non exclues. La réserve pourra alors être réduite à l'art. 7, § 2 et 3, relatif à la corruption.

2) Réserve sur base de l'article 30, paragraphe 1^{er}, combiné à l'article 10, paragraphes 3 et 5:

'Conformément aux dispositions de l'article 10, paragraphes 3 et 5, et de l'article 30, paragraphe 1 de la Convention, le Gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit d'appliquer les règles de compétence prévues à l'article 10, paragraphe 1, d et e, et paragraphe 4, de la Convention, dans les limites prévues au Chapitre II du Titre préliminaire du Code de Procédure pénale.'

Il est préférable d'insérer ces réserves dans l'exposé des motifs.

*

Le greffier,

Greet VERBERCKMOES

Le président,

Pierre VANDERNOOT

ONDERZOEK VAN DE TEKST VAN HET VERDRAG

6. In de toelichting bij artikel 9 van het verdrag, met betrekking tot de poging, en bij artikel 10 van het verdrag met betrekking tot de extraterritoriale rechtsmacht, wordt een voorbehoud in het vooruitzicht gesteld.

In de eerste plaats moet worden opgemerkt dat artikel 30, eerste lid, van het verdrag inderdaad in de mogelijkheid voorziet om bij artikel 9, derde lid, en artikel 10, derde en vijfde lid, van het verdrag een voorbehoud te maken.

Gevraagd naar de precieze formulering van de beoogde voorbehouden, antwoordde de gemachtigde:

"1) Réserve sur base de l'article 30, paragraphe 1^{er}, combiné à l'article 9, § 3:

'Conformément aux dispositions de l'article 9, paragraphe 3, et de l'article 30, paragraphe 1^{er}, de la Convention, le Gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit de ne pas appliquer l'article 9, paragraphe 2, en ce qui concerne les infractions établies conformément à l'article 7 et à l'article 8.'

Articles concernés: 9, 30.

Nb: Si le projet de code pénal n'est pas modifié et est voté avant la ratification, les tentatives de commettre le courtage (visé à l'art. 7, § 1^{er}) et de commettre les actions de transport, de réception, etc. (visées à l'art. 8 de la Convention) deviendront punissables car non exclues. La réserve pourra alors être réduite à l'art. 7, § 2 et 3, relatif à la corruption.

2) Réserve sur base de l'article 30, paragraphe 1^{er}, combiné à l'article 10, paragraphes 3 et 5:

'Conformément aux dispositions de l'article 10, paragraphes 3 et 5, et de l'article 30, paragraphe 1 de la Convention, le Gouvernement du Royaume de Belgique se réserve le droit d'appliquer les règles de compétence prévues à l'article 10, paragraphe 1, d et e, et paragraphe 4, de la Convention, dans les limites prévues au Chapitre II du Titre préliminaire du Code de Procédure pénale.'

Deze voorbehouden dienen bij voorkeur te worden opgenomen in de memorie van toelichting.

*

De griffier,

Greet VERBERCKMOES

De voorzitter,

Pierre VANDERNOOT

PROJET DE LOI

PHILIPPE,

ROI DES BELGES,

À tous, présents et à venir,

SALUT.

Sur la proposition de la ministre des Affaires étrangères, du ministre de la Santé Publique et du ministre de la Justice,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS:

La ministre des Affaires étrangères, le ministre de la Santé publique et le ministre de la Justice sont chargés de présenter, en Notre Nom, à la Chambre des représentants, le projet de loi dont la teneur suit:

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 74 de la Constitution.

Art. 2

La Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains, faite à Saint-Jacques-de-Compostelle le 25 mars 2015, sortira son plein et entier effet.

WETSONTWERP

FILIP,

KONING DER BELGEN,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,

ONZE GROET.

Op de voordracht van de minister van Buitenlandse Zaken, de minister van Volksgezondheid en de minister van Justitie,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

De minister van Buitenlandse Zaken, de minister van Volksgezondheid en de minister van Justitie zijn ermee belast het ontwerp van wet, waarvan de tekst hierna volgt, in Onze Naam bij de Kamer van volksvertegenwoordigers in te dienen:

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 74 van de Grondwet.

Art. 2

Het Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen, gedaan te Santiago de Compostella op 25 maart 2015, zal volkomen gevolg hebben.

Donné à Bruxelles, le 29 août 2021.

PHILIPPE

PAR LE ROI :

La ministre des Affaires étrangères,

Sophie WILMÈS

Le ministre de la Santé Publique,

Frank VANDENBROUCKE

Le ministre de la Justice,

Vincent VAN QUICKENBORNE

Gegeven te Brussel, 29 augustus 2021.

FILIP

VAN KONINGSWEGE:

De minister van Buitenlandse Zaken,

Sophie WILMÈS

De minister van Volksgezondheid,

Frank VANDENBROUCKE

De minister van Justitie,

Vincent VAN QUICKENBORNE

CONVENTION.

Convention du Conseil de l'Europe contre le trafic d'organes humains

Préambule

Les Etats membres du Conseil de l'Europe et les autres signataires de la présente Convention :

Ayant à l'esprit la Déclaration universelle des droits de l'homme, proclamée par l'Assemblée générale des Nations Unies le 10 décembre 1948, et la Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales (1950, STE n° 5) ;

Ayant à l'esprit la Convention pour la protection des droits de l'homme et de la dignité de l'être humain à l'égard des applications de la biologie et de la médecine : Convention sur les droits de l'homme et la biomédecine (1997, STE n° 164) et le Protocole additionnel à la Convention sur les droits de l'homme et la biomédecine relatif à la transplantation d'organes et de tissus d'origine humaine (2002, STE n° 186) ;

Ayant à l'esprit le Protocole additionnel à la Convention des Nations Unies contre la criminalité transnationale organisée visant à prévenir, réprimer et punir la traite des personnes, en particulier des femmes et des enfants (2000) et la Convention du Conseil de l'Europe sur la lutte contre la traite des êtres humains (2005, ST CE n° 197) ;

Considérant que le but du Conseil de l'Europe est de réaliser une union plus étroite entre ses membres ;

Considérant que le trafic d'organes humains constitue une atteinte à la dignité humaine et au droit à la vie et fait peser une grave menace sur la santé publique ;

Déterminés à contribuer de manière significative à l'éradication du trafic d'organes humains par l'instauration de nouvelles infractions venant compléter les instruments juridiques internationaux existant dans le domaine de la traite des êtres humains aux fins de prélèvement d'organes ;

Considérant que le but de la présente Convention est de prévenir et de combattre le trafic d'organes humains et que la mise en œuvre des dispositions de la Convention relatives au droit pénal matériel devrait être effectuée en tenant compte de ce but, ainsi que du principe de proportionnalité ;

Reconnaissant que, pour lutter de manière efficace contre la menace mondiale que constitue le trafic d'organes humains, une coopération internationale étroite entre Etats membres et Etats non membres du Conseil de l'Europe devrait être encouragée,

Sont convenus de ce qui suit :

Chapitre I – But, champ d'application et terminologie

Article 1 – But

1 La présente Convention vise :

- a. à prévenir et à combattre le trafic d'organes humains, en prévoyant l'incrimination de certains actes ;
- b. à protéger les droits des victimes des infractions établies conformément à la présente Convention ;
- c. à faciliter la coopération aux niveaux national et international pour la lutte contre le trafic d'organes humains.

2 Afin d'assurer une mise en œuvre efficace de ses dispositions par les Parties, la présente Convention met en place un mécanisme de suivi spécifique.

Article 2 – Champ d'application et terminologie

Internet : <http://www.coe.int/cm>

1 La présente Convention s'applique au trafic d'organes humains à des fins de transplantations ou à d'autres fins, et à d'autres formes de prélèvement illicite et d'implantation illicite.

2 Aux fins de la présente Convention, les termes :

- « trafic d'organes humains » désigne toute activité illicite liée à des organes humains telle que visée à l'article 4, paragraphe 1, et aux articles 5, 7, 8 et 9 de la présente Convention ;

- « organe humain » désigne une partie différenciée du corps humain, constituée de différents tissus, qui maintient, de façon largement autonome, sa structure, sa vascularisation et sa capacité à exercer des fonctions physiologiques ; une partie d'organe est également considérée comme un organe si elle est destinée à être utilisée aux mêmes fins que l'organe entier dans le corps humain, les critères de structure et de vascularisation étant maintenus.

Article 3 – Principe de non-discrimination

La mise en œuvre des dispositions de la présente Convention par les Parties, en particulier le bénéfice des mesures visant à protéger les droits des victimes, doit être assurée sans discrimination aucune fondée notamment sur le sexe, la race, la couleur, la langue, l'âge, la religion, les opinions politiques ou toute autre opinion, l'origine nationale ou sociale, l'appartenance à une minorité nationale, la fortune, la naissance, l'orientation sexuelle, l'état de santé, le handicap ou toute autre situation.

Chapitre II – Droit pénal matériel

Article 4 – Prélèvement illicite d'organes humains

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, le prélèvement d'organes humains de donneurs vivants ou décédés :

- a. si le prélèvement est réalisé sans le consentement libre, éclairé et spécifique du donneur vivant ou décédé, ou, dans le cas du donneur décédé, sans que le prélèvement soit autorisé en vertu du droit interne ;
- b. si, en échange du prélèvement d'organes, le donneur vivant, ou une tierce personne, s'est vu offrir ou a obtenu un profit ou un avantage comparable ;
- c. si, en échange du prélèvement d'organes sur un donneur décédé, une tierce personne s'est vue offrir ou a obtenu un profit ou un avantage comparable.

2 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, par une déclaration adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe, préciser qu'il se réserve le droit de ne pas appliquer le paragraphe 1.a du présent article au prélèvement d'organes humains de donneurs vivants, dans des cas exceptionnels et conformément aux garanties ou dispositions appropriées sur le consentement en vertu de son droit interne. Toute réserve faite conformément au présent paragraphe comporte un bref exposé du droit interne pertinent.

3 L'expression « un profit ou un avantage comparable », aux fins du paragraphe 1, b et c, n'inclut pas l'indemnisation du manque à gagner et de toutes autres dépenses justifiables causées par le prélèvement ou par les examens médicaux connexes, ni l'indemnisation en cas de dommage non inhérent au prélèvement d'organes.

4 Chaque Partie doit envisager de prendre les mesures législatives ou autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, le prélèvement d'organes humains de donneurs vivants ou décédés, s'il est réalisé hors du cadre de son système interne de transplantation ou quand le prélèvement est réalisé en violation des principes essentiels des lois ou des réglementations nationales en matière de transplantation. Si une Partie érige des infractions pénales conformément à cette disposition, elle s'efforce également d'appliquer les articles 9 à 22 à ces infractions.

Article 5 – Utilisation d'organes prélevés de manière illicite à des fins d'implantation ou à d'autres fins que l'implantation

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, l'utilisation d'organes prélevés de manière illicite, telle qu'elle est décrite à l'article 4, paragraphe 1, à des fins d'implantation ou à d'autres fins que l'implantation.

Article 6 – Implantation d'organes hors du système interne de transplantation ou en violation des principes essentiels des lois nationales en matière de transplantation

Chaque Partie doit envisager de prendre les mesures législatives ou autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, l'implantation d'organes humains de donneurs vivants ou décédés, si cette implantation est réalisée hors du cadre du système interne de transplantation ou lorsque l'implantation est effectuée en violation des principes essentiels des lois ou des réglementations nationales en matière de transplantation. Si une Partie érige des infractions pénales conformément à cette disposition, elle s'efforce également d'appliquer les articles 9 à 22 à ces infractions.

Article 7 – Sollicitation et recrutement illicites, offre et demande d'avantages indus

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, la sollicitation et le recrutement d'un donneur ou d'un receveur d'organes en vue d'un profit ou d'un avantage comparable pour la personne qui sollicite ou recrute ou pour une tierce personne.

2 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, la promesse, l'offre ou le don, direct ou indirect, par toute personne, d'un avantage indu à des professionnels de la santé, à ses fonctionnaires ou à des personnes qui, à quelque titre que ce soit, dirigent ou travaillent pour une entité du secteur privé, afin que ces personnes procèdent à un prélèvement ou à une implantation d'un organe humain ou facilitent un tel acte, quand un tel prélèvement ou une telle implantation sont effectués dans des circonstances décrites à l'article 4, paragraphe 1, ou à l'article 5 et, le cas échéant, à l'article 4, paragraphe 4, ou à l'article 6.

3 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, lorsque l'acte a été commis intentionnellement, le fait pour des professionnels de la santé, ses fonctionnaires ou des personnes qui, à quelque titre que ce soit, dirigent ou travaillent pour une entité du secteur privé, de solliciter ou de recevoir un avantage indu visant à ce que ces personnes procèdent à un prélèvement ou une implantation d'un organe humain ou facilitent un tel acte, quand un tel prélèvement ou une telle implantation sont effectués dans les circonstances décrites à l'article 4, paragraphe 1, ou à l'article 5 et, le cas échéant, à l'article 4, paragraphe 4, ou à l'article 6.

Article 8 – Préparation, préservation, stockage, transport, transfert, réception, importation et exportation d'organes humains prélevés de manière illicite

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale, conformément à son droit interne, lorsque l'acte a été commis intentionnellement :

- a. la préparation, la préservation et le stockage des organes humains prélevés de manière illicite visés à l'article 4, paragraphe 1, et, le cas échéant, à l'article 4, paragraphe 4 ;
- b. le transport, le transfert, la réception, l'importation et l'exportation des organes humains prélevés de manière illicite, visés à l'article 4, paragraphe 1, et, le cas échéant, à l'article 4, paragraphe 4.

Article 9 – Complicité et tentative

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale toute complicité, lorsqu'elle a été commise intentionnellement, en vue de la commission de toute infraction pénale établie conformément à la présente Convention.

2 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour ériger en infraction pénale la tentative intentionnelle de commettre toute infraction pénale établie conformément à la présente Convention.

3 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, dans une déclaration adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe, préciser qu'il se réserve le droit de ne pas appliquer, ou de n'appliquer que dans des cas ou conditions spécifiques, le paragraphe 2 en ce qui concerne les infractions établies conformément à l'article 7 et à l'article 8.

Article 10 – Compétence

1 Chaque Partie prend les mesures législatives ou autres qui se révèlent nécessaires pour établir sa compétence à l'égard de toute infraction établie conformément à la présente Convention, lorsque l'infraction est commise :

- a. sur son territoire ; ou
- b. à bord d'un navire battant pavillon de cette Partie ; ou
- c. à bord d'un aéronef immatriculé selon les lois de cette Partie ; ou
- d. par l'un de ses ressortissants ; ou
- e. par une personne ayant sa résidence habituelle sur son territoire.

2 Chaque Partie s'efforce de prendre les mesures législatives ou autres nécessaires pour établir sa compétence à l'égard de toute infraction établie conformément à la présente Convention, lorsque l'infraction est commise à l'encontre de l'un de ses ressortissants ou d'une personne ayant sa résidence habituelle sur son territoire.

3 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, dans une déclaration adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe, préciser qu'il se réserve le droit de ne pas appliquer, ou de n'appliquer que dans des cas ou conditions spécifiques, les règles de compétence définies aux alinéas d et e du paragraphe 1 du présent article.

4 Pour la poursuite des infractions établies conformément à la présente Convention, chaque Partie prend les mesures législatives ou autres nécessaires pour que l'établissement de sa compétence au titre des alinéas d et e du paragraphe 1 du présent article ne soit pas subordonné à la condition que la poursuite soit précédée d'une plainte de la victime ou d'une dénonciation de l'Etat du lieu où l'infraction a été commise.

5 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, par une déclaration adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe, préciser qu'il se réserve le droit de ne pas appliquer le paragraphe 4 du présent article ou de l'appliquer uniquement dans des cas spécifiques.

6 Chaque Partie prend les mesures législatives ou autres nécessaires pour établir sa compétence à l'égard de toute infraction établie conformément à la présente Convention, lorsque l'auteur présumé est présent sur son territoire et qu'elle ne peut l'extrader vers un autre Etat uniquement en raison de sa nationalité.

7 Lorsque plusieurs Parties revendiquent leur compétence à l'égard d'une infraction présumée établie conformément à la présente Convention, les Parties concernées se concertent, s'il y a lieu, afin de déterminer laquelle est la mieux à même d'exercer les poursuites.

8 Sans préjudice des règles générales du droit international, la présente Convention n'exclut aucune compétence pénale exercée par une Partie conformément à son droit interne.

Article 11 – Responsabilité des personnes morales

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les personnes morales puissent être tenues pour responsables des infractions établies conformément à la présente Convention, lorsqu'elles ont été commises pour leur compte par toute personne physique, agissant soit individuellement, soit

en tant que membre d'un organe de la personne morale, qui exerce un pouvoir de direction en son sein, sur les bases suivantes :

- a. un pouvoir de représentation de la personne morale ;
- b. une autorité pour prendre des décisions au nom de la personne morale ;
- c. une autorité pour exercer un contrôle au sein de la personne morale.

2 Outre les cas déjà prévus au paragraphe 1 du présent article, chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour s'assurer qu'une personne morale puisse être tenue pour responsable lorsque l'absence de surveillance ou de contrôle de la part d'une personne physique mentionnée au paragraphe 1 a rendu possible la commission d'une infraction établie conformément à la présente Convention pour le compte de ladite personne morale par une personne physique agissant sous son autorité.

3 Selon les principes juridiques de la Partie, la responsabilité d'une personne morale peut être pénale, civile ou administrative.

4 Cette responsabilité est établie sans préjudice de la responsabilité pénale des personnes physiques ayant commis l'infraction.

Article 12 – Sanctions et mesures

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les infractions établies conformément à la présente Convention soient passibles de sanctions effectives, proportionnées et dissuasives. Celles-ci incluent, pour les infractions établies conformément à l'article 4, paragraphe 1, et, le cas échéant, à l'article 5 et aux articles 7 à 9, commises par des personnes physiques, des sanctions privatives de liberté pouvant donner lieu à l'extradition.

2 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les personnes morales déclarées responsables en application de l'article 11 soient passibles de sanctions effectives, proportionnées et dissuasives, qui incluent des sanctions pécuniaires pénales ou non pénales, et éventuellement d'autres mesures, telles que :

- a. des mesures d'interdiction temporaire ou définitive d'exercer une activité commerciale ;
- b. un placement sous surveillance judiciaire ;
- c. une mesure judiciaire de dissolution.

3 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires :

- a. pour permettre la saisie et la confiscation des produits des infractions pénales établies conformément à la présente Convention, ou de biens d'une valeur équivalente à ces produits ;
- b. pour permettre la fermeture temporaire ou définitive de tout établissement utilisé pour commettre l'une des infractions pénales établies conformément à la présente Convention, sans préjudice des droits des tiers de bonne foi, ou interdire à l'auteur de ces infractions, à titre temporaire ou définitif, conformément aux dispositions pertinentes du droit interne, l'exercice d'une activité professionnelle liée à la commission de l'une des infractions établies conformément à la présente Convention.

Article 13 – Circonstances aggravantes

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les circonstances suivantes, pour autant qu'elles ne soient pas déjà des éléments constitutifs de l'infraction, puissent, conformément aux dispositions pertinentes du droit interne, être considérées comme circonstances aggravantes dans la détermination des peines relatives aux infractions établies conformément à la présente Convention :

- a. l'infraction a causé le décès de la victime ou a porté gravement atteinte à sa santé physique ou mentale ;
- b. l'infraction a été commise par une personne abusant de sa position ;
- c. l'infraction a été commise dans le cadre d'une organisation criminelle ;
- d. l'auteur a déjà été condamné pour des infractions établies conformément à la présente Convention ;

e. l'infraction a été commise à l'encontre d'un enfant ou de toute autre personne particulièrement vulnérable.

Article 14 – Condamnations antérieures

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour prévoir la possibilité de prendre en compte, dans le cadre de l'appréciation de la peine, les condamnations définitives prononcées dans une autre Partie pour des infractions établies conformément à la présente Convention.

Chapitre III – Droit pénal procédural

Article 15 – Mise en œuvre et poursuite de la procédure

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les enquêtes ou les poursuites concernant les infractions établies conformément à la présente Convention ne soient pas subordonnées à une plainte et que la procédure puisse se poursuivre y compris en cas de retrait de la plainte.

Article 16 – Enquêtes pénales

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour garantir, conformément aux principes de son droit interne, des enquêtes et des poursuites pénales efficaces concernant les infractions établies conformément à la présente Convention.

Article 17 – Coopération internationale

1 Les Parties coopèrent, conformément aux dispositions de la présente Convention, et en application des instruments internationaux et régionaux pertinents applicables, des arrangements reposant sur des législations uniformes ou réciproques et de leur droit interne, dans la mesure la plus large possible, aux fins des enquêtes et des procédures concernant les infractions établies conformément à la présente Convention, y compris à l'aide de mesures de saisie et de confiscation.

2 Les Parties coopèrent dans la mesure la plus large possible en vertu des traités internationaux, régionaux et bilatéraux applicables et pertinents relatifs à l'extradition et à l'entraide judiciaire en matière pénale concernant les infractions établies conformément à la présente Convention.

3 Si une Partie qui subordonne l'extradition ou l'entraide judiciaire en matière pénale à l'existence d'un traité reçoit une demande d'extradition ou d'entraide judiciaire en matière pénale d'une Partie avec laquelle elle n'a pas conclu pareil traité, elle peut, agissant en pleine conformité avec ses obligations découlant du droit international et sous réserve des conditions prévues par le droit interne de la Partie requise, considérer la présente Convention comme la base légale de l'extradition ou de l'entraide judiciaire en matière pénale pour les infractions établies conformément à la présente Convention.

Chapitre IV – Mesures de protection

Article 18 – Protection des victimes

Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour protéger les droits et les intérêts des victimes d'infractions établies conformément à la présente Convention, notamment :

- a. en veillant à ce que les victimes aient accès aux informations pertinentes relatives à leur cas et qui sont nécessaires à la protection de leur santé et d'autres droits concernés ;
- b. en assistant les victimes dans leur rétablissement physique, psychologique et social ;
- c. en garantissant, dans son droit interne, le droit des victimes à une indemnisation par les auteurs d'infractions.

Article 19 – Statut des victimes dans les procédures pénales

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour protéger les droits et les intérêts des victimes à tous les stades des enquêtes et procédures pénales, notamment :

a. en les informant de leurs droits et des services qui sont à leur disposition et, à leur demande, des suites données à leur plainte, des chefs d'accusation retenus, de l'état de la procédure pénale – à moins que, dans des cas exceptionnels, cette notification puisse nuire à la bonne conduite de l'affaire – et de leur rôle dans celle-ci ainsi que de l'issue de l'affaire les concernant ;

b. en leur permettant, d'une manière conforme aux règles de procédure du droit interne, d'être entendues, de présenter des éléments de preuve et de voir leur avis, leurs besoins et leurs préoccupations présentés, directement ou par le biais d'un intermédiaire, et pris en compte ;

c. en mettant à leur disposition les services de soutien appropriés pour que leurs droits et intérêts soient dûment présentés et pris en compte ;

d. en prenant des mesures effectives pour assurer leur protection et celle de leur famille contre l'intimidation et les représailles.

2 Chaque Partie garantit aux victimes, dès leur premier contact avec les autorités compétentes, l'accès aux informations sur les procédures judiciaires et administratives pertinentes.

3 Chaque Partie veille à ce que les victimes qui ont le statut de parties dans les procédures pénales aient accès à une assistance judiciaire, conformément à son droit interne et accordée gratuitement quand cela se justifie.

4 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour que les victimes d'une infraction établie conformément à la présente Convention et commise sur le territoire d'une Partie autre que celle où elles résident puissent porter plainte auprès des autorités compétentes de leur Etat de résidence.

5 Chaque Partie prévoit, au moyen de mesures législatives ou autres et conformément aux conditions définies par son droit interne, la possibilité pour des groupes, fondations, associations ou organisations gouvernementales ou non gouvernementales d'assister et/ou d'aider les victimes, si elles y consentent, au cours des procédures pénales concernant les infractions établies conformément à la présente Convention.

Article 20 – Protection des témoins

1 Chaque Partie prend, selon les moyens à sa disposition et conformément aux conditions définies par son droit interne, des mesures appropriées pour assurer une protection efficace contre des actes éventuels de représailles ou d'intimidation pour les témoins dans des procédures pénales, qui font une déposition concernant des infractions établies conformément à la présente Convention et, le cas échéant, pour leur famille et d'autres personnes qui leur sont proches.

2 Le paragraphe 1 du présent article s'applique également aux victimes lorsqu'elles sont témoins.

Chapitre V – Mesures de prévention

Article 21 – Mesures au niveau national

1 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour :

- a. assurer l'existence d'un système interne transparent pour la transplantation d'organes humains ;
- b. garantir aux patients un accès équitable aux services de transplantation ;
- c. assurer, en coopération entre toutes les autorités pertinentes, la collecte, l'analyse et l'échange d'informations se rapportant aux infractions visées par la présente Convention.

2 Afin de prévenir et de combattre le trafic d'organes humains, chaque Partie prend des mesures, le cas échéant :

- a. pour donner aux professionnels de santé et aux agents concernés des informations sur la prévention du trafic d'organes humains et la lutte contre celui-ci, ou pour renforcer leur formation ;
- b. pour organiser des campagnes de sensibilisation du public à l'illégalité et aux dangers du trafic d'organes humains.

3 Chaque Partie prend les mesures législatives et autres nécessaires pour interdire la publicité sur le besoin d'organes humains, ou sur leur disponibilité, en vue d'offrir ou de rechercher un profit ou un avantage comparable.

Article 22 – Mesures au niveau international

Les Parties coopèrent dans la mesure la plus large possible afin de prévenir le trafic d'organes humains. Elles sont notamment chargées :

- a. de faire rapport, à sa demande, au Comité des Parties sur le nombre de cas de trafic d'organes humains sur leur territoire respectif ;
- b. de désigner un point de contact national responsable de l'échange d'informations se rapportant au trafic d'organes humains.

Chapitre VI – Mécanisme de suivi

Article 23 – Comité des Parties

- 1 Le Comité des Parties est composé des représentants des Parties à la Convention.
- 2 Le Comité des Parties est convoqué par le Secrétaire Général du Conseil de l'Europe. Sa première réunion doit se tenir dans un délai d'un an à compter de l'entrée en vigueur de la présente Convention pour le dixième signataire l'ayant ratifiée. Il se réunira par la suite à la demande d'au moins un tiers des Parties ou du Secrétaire Général.
- 3 Le Comité des Parties établit lui-même son règlement intérieur.
- 4 Le Comité des Parties est assisté par le Secrétariat du Conseil de l'Europe dans l'exercice de ses fonctions.
- 5 Une Partie contractante non membre du Conseil de l'Europe contribue au financement du Comité des Parties selon des modalités à déterminer par le Comité des Ministres après consultation de cette Partie.

Article 24 – Autres représentants

- 1 L'Assemblée parlementaire du Conseil de l'Europe, le Comité européen pour les problèmes criminels (CDPC), ainsi que les autres comités intergouvernementaux ou scientifiques compétents du Conseil de l'Europe désignent chacun un représentant au Comité des Parties afin de contribuer à une approche plurisectorielle et pluridisciplinaire.
- 2 Le Comité des Ministres peut inviter d'autres organes du Conseil de l'Europe à désigner un représentant au Comité des Parties après avoir consulté ce dernier.
- 3 Des représentants d'organes internationaux pertinents peuvent être admis en tant qu'observateurs au Comité des Parties suivant la procédure établie par les règles pertinentes du Conseil de l'Europe.
- 4 Des représentants d'organes officiels pertinents des Parties peuvent être admis en tant qu'observateurs au Comité des Parties suivant la procédure établie par les règles pertinentes du Conseil de l'Europe.
- 5 Des représentants de la société civile, et notamment des organisations non gouvernementales, peuvent être admis en tant qu'observateurs au Comité des Parties suivant la procédure établie par les règles pertinentes du Conseil de l'Europe.
- 6 Une représentation équilibrée des différents secteurs et disciplines doit être assurée lors de la nomination des représentants en application des paragraphes 2 à 5 du présent article.
- 7 Les représentants désignés en vertu des paragraphes 1 à 5 ci-dessus participent aux réunions du Comité des Parties sans droit de vote.

Article 25 – Fonctions du Comité des Parties

- 1 Le Comité des Parties surveille l'application de la présente Convention. Le règlement intérieur du Comité des Parties définit la procédure d'évaluation de la mise en œuvre de la Convention en appliquant une approche plurisectorielle et pluridisciplinaire.
- 2 Le Comité des Parties facilite également la collecte, l'analyse et l'échange d'informations, d'expériences et de bonnes pratiques entre les Etats afin de renforcer leur capacité à prévenir et à lutter contre le trafic d'organes humains. Le Comité peut bénéficier de la compétence d'autres comités et organes pertinents du Conseil de l'Europe.
- 3 Le Comité des Parties est également chargé, le cas échéant :
 - a. de faciliter l'usage et la mise en œuvre effectifs de la présente Convention, notamment en identifiant tout problème susceptible d'apparaître, ainsi que les effets de toute déclaration ou réserve faite au titre de la présente Convention ;
 - b. d'exprimer un avis sur toute question relative à l'application de la présente Convention et de faciliter l'échange d'informations sur les développements juridiques, politiques ou techniques importants ;
 - c. d'adresser des recommandations spécifiques aux Parties au sujet de la mise en œuvre de la présente Convention.
- 4 Le Comité européen pour les problèmes criminels (CDPC) est tenu régulièrement informé des activités mentionnées aux paragraphes 1, 2 et 3 du présent article.

Chapitre VII – Relations avec d'autres instruments internationaux

Article 26 – Relations avec d'autres instruments internationaux

- 1 La présente Convention ne porte pas atteinte aux droits et obligations découlant des dispositions d'autres instruments internationaux auxquels les Parties à cette Convention sont Parties ou le deviendront, et qui contiennent des dispositions relatives aux matières régies par la présente Convention.
- 2 Les Parties à la Convention pourront conclure entre elles des accords bilatéraux ou multilatéraux relatifs aux questions réglées par la présente Convention, aux fins de compléter ou de renforcer les dispositions de celle-ci ou pour faciliter l'application des principes qu'elle consacre.

Chapitre VIII – Amendements à la Convention

Article 27 – Amendements

- 1 Tout amendement à la présente Convention proposé par une Partie devra être communiqué au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe et être transmis par ce dernier aux Etats membres du Conseil de l'Europe, aux Etats ayant le statut d'observateur auprès du Conseil de l'Europe, à l'Union européenne, et à tout Etat ayant été invité à signer la présente Convention.
- 2 Tout amendement proposé par une Partie devra être communiqué au Comité européen pour les problèmes criminels (CDPC) ainsi qu'aux autres comités intergouvernementaux ou scientifiques compétents du Conseil de l'Europe, qui soumettront au Comité des Parties leurs avis sur l'amendement proposé.
- 3 Le Comité des Ministres du Conseil de l'Europe examine l'amendement proposé et l'avis soumis par le Comité des Parties et, après avoir consulté les Parties à la présente Convention qui ne sont pas membres du Conseil de l'Europe, peut adopter l'amendement par la majorité prévue à l'article 20.d du Statut du Conseil de l'Europe.
- 4 Le texte de tout amendement adopté par le Comité des Ministres conformément au paragraphe 3 du présent article est transmis aux Parties en vue de son acceptation.

5 Tout amendement adopté conformément au paragraphe 3 du présent article entrera en vigueur le premier jour du mois suivant l'expiration d'une période d'un mois après la date à laquelle toutes les Parties auront informé le Secrétaire Général qu'elles l'ont accepté.

Chapitre IX – Clauses finales

Article 28 – Signature et entrée en vigueur

1 La présente Convention est ouverte à la signature des Etats membres du Conseil de l'Europe, de l'Union européenne et des Etats non membres ayant le statut d'observateur auprès du Conseil de l'Europe. Elle est également ouverte à la signature de tout autre Etat non membre du Conseil de l'Europe sur invitation du Comité des Ministres. La décision d'inviter un Etat non membre à signer la Convention est prise à la majorité prévue à l'article 20.d du Statut du Conseil de l'Europe, et à l'unanimité des voix des représentants des Etats contractants ayant le droit de siéger au Comité des Ministres. Cette décision est prise après avoir obtenu l'accord unanime des autres Etats/Union européenne ayant exprimé leur consentement à être liés par la présente Convention.

2 La présente Convention est soumise à ratification, acceptation ou approbation. Les instruments de ratification, d'acceptation ou d'approbation seront déposés près le Secrétaire Général du Conseil de l'Europe.

3 La présente Convention entrera en vigueur le premier jour du mois suivant l'expiration d'une période de trois mois après la date à laquelle cinq signataires, dont au moins trois Etats membres du Conseil de l'Europe, auront exprimé leur consentement à être liés par la Convention, conformément aux dispositions du paragraphe précédent.

4 Pour tout Etat ou l'Union européenne qui exprimera ultérieurement son consentement à être lié par la Convention, celle-ci entrera en vigueur à son égard le premier jour du mois suivant l'expiration d'une période de trois mois après la date du dépôt de l'instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation.

Article 29 – Application territoriale

1 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou au moment du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, désigner le ou les territoires auxquels s'appliquera la présente Convention.

2 Toute Partie peut, à tout moment par la suite, par une déclaration adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe, étendre l'application de la présente Convention à tout autre territoire désigné dans la déclaration et dont elle assure les relations internationales ou au nom duquel elle est autorisée à prendre des engagements. La Convention entrera en vigueur à l'égard de ce territoire le premier jour du mois qui suit l'expiration d'une période de trois mois après la date de réception de la déclaration par le Secrétaire Général.

3 Toute déclaration faite en vertu des deux paragraphes précédents peut être retirée, en ce qui concerne tout territoire désigné dans cette déclaration, par notification adressée au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe. Le retrait prendra effet le premier jour du mois qui suit l'expiration d'une période de trois mois après la date de réception de la notification par le Secrétaire Général.

Article 30 – Réserves

1 Tout Etat ou l'Union européenne peut, au moment de la signature ou au moment du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation déclarer faire usage d'une ou plusieurs réserves prévues aux articles 4, paragraphe 2 ; 9, paragraphe 3 ; 10, paragraphes 3 et 5.

2 Tout Etat ou l'Union européenne peut également, au moment de la signature ou du dépôt de son instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation, préciser qu'il se réserve le droit d'appliquer l'article 5 et l'article 7, paragraphes 2 et 3, uniquement aux infractions commises à des fins d'implantation, ou à des fins d'implantation et d'autres fins telles que spécifiées par la Partie.

3 Aucune autre réserve n'est admise.

4 Toute Partie qui a formulé une réserve peut, à tout moment, la retirer en tout ou en partie, en adressant une notification au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe. Le retrait prendra effet à la date de réception de la notification par le Secrétaire Général.

Article 31 – Règlement des différends

Le Comité des Parties suivra, en étroite coopération avec le Comité européen pour les problèmes criminels (CDPC) et les autres comités intergouvernementaux ou scientifiques compétents du Conseil de l'Europe, l'application de la présente Convention et facilitera au besoin le règlement amiable de toute difficulté d'application.

Article 32 – Dénonciation

1 Toute Partie peut, à tout moment, dénoncer la présente Convention en adressant une notification au Secrétaire Général du Conseil de l'Europe.

2 La dénonciation prendra effet le premier jour du mois qui suit l'expiration d'une période de trois mois après la date de réception de la notification par le Secrétaire Général.

Article 33 – Notification

Le Secrétaire Général du Conseil de l'Europe notifiera aux Etats membres du Conseil de l'Europe, aux Etats non membres ayant le statut d'observateur auprès du Conseil de l'Europe, à l'Union européenne, et à tout Etat ayant été invité à signer la présente Convention conformément aux dispositions de l'article 28 :

- a. toute signature ;
- b. le dépôt de tout instrument de ratification, d'acceptation ou d'approbation ;
- c. toute date d'entrée en vigueur de la Convention conformément à l'article 28 ;
- d. tout amendement adopté conformément à l'article 27, ainsi que la date d'entrée en vigueur de cet amendement ;
- e. toute réserve et tout retrait de réserve faits en application de l'article 30 ;
- f. toute dénonciation effectuée conformément aux dispositions de l'article 32 ;
- g. tout autre acte, notification ou communication ayant trait à la présente Convention.

En foi de quoi, les soussignés, dûment autorisés à cet effet, ont signé la présente Convention.

Fait à Saint-Jacques-de-Compostelle, le 25 mars 2015, en français et en anglais, les deux textes faisant également foi, en un seul exemplaire qui sera déposé dans les archives du Conseil de l'Europe. Le Secrétaire Général du Conseil de l'Europe en communiquera copie certifiée conforme à chacun des Etats membres du Conseil de l'Europe, aux Etats non membres ayant le statut d'observateur auprès du Conseil de l'Europe, à l'Union européenne et à tout Etat invité à signer la présente Convention.

VERDRAG.

Verdrag van de Raad van Europa tegen de handel in menselijke organen

Santiago de Compostella, 25 maart 2015

Preamble

De lidstaten van de Raad van Europa en de andere staten die dit verdrag hebben ondertekend,

Indachtig de Universele Verklaring van de Rechten van de Mens die op 10 december 1948 door de Algemene Vergadering van de Verenigde Naties is afgekondigd en het Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden (1950, ETS nr. 5);

Indachtig het Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de waardigheid van het menselijk wezen met betrekking tot de toepassing van de biologie en de geneeskunde: Verdrag inzake de rechten van de mens en de biogeneeskunde (1997, ETS nr. 164) en het aanvullend Protocol bij het Verdrag inzake de rechten van de mens en de biogeneeskunde betreffende orgaan- en weefseltransplantatie van menselijke herkomst (2002, ETS nr. 186);

Indachtig het aanvullend Protocol inzake de preventie, bestrijding en bestraffing van mensenhandel, in het bijzonder vrouwenhandel en kinderhandel, bij het Verdrag van de Verenigde Naties tegen transnationale georganiseerde misdaad (2000) en het Verdrag inzake bestrijding van mensenhandel (2005, CETS nr. 197);

Overwegend dat het doel van de Raad van Europa is het tot stand brengen van een grotere eenheid tussen zijn leden;

Overwegend dat de handel in menselijke organen een aanslag is op de menselijke waardigheid en het recht op leven, en een ernstig gevaar vormt voor de volksgezondheid;

Vastberaden om significant bij te dragen aan de uitroeiing van de handel in menselijke organen door de invoering van nieuwe strafbare feiten ter aanvulling van de bestaande internationale rechtsinstrumenten op het gebied van mensenhandel met als doel het wegnemen van organen;

Overwegend dat het doel van dit verdrag is het voorkomen en bestrijden van de handel in menselijke organen en dat de bepalingen van het verdrag inzake het materieel strafrecht overeenkomstig dat doel en het proportionaliteitsbeginsel ten uitvoer moeten worden gelegd;

Erkennend dat een nauwe internationale samenwerking tussen lidstaten en niet-lidstaten van de Raad van Europa moet worden aangemoedigd om de wereldwijde bedreiging gevormd door de handel in menselijke organen efficiënt aan te pakken.

Zijn het volgende overeengekomen:

Hoofdstuk I – Doelstellingen, toepassingsgebied en begripsomschrijvingen

Artikel 1 – Doelstellingen

1 De doelstellingen van dit verdrag zijn:

- a het voorkomen en bestrijden van de handel in menselijke organen door in de strafbaarstelling van bepaalde handelingen te voorzien;
- b het beschermen van de rechten van de slachtoffers van de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten;
- c het bevorderen van de nationale en internationale samenwerking in de bestrijding van de handel in menselijke organen.

2 Met het oog op een doeltreffende uitvoering van de bepalingen door de partijen, wordt bij dit verdrag een specifiek toezichtsmechanisme ingesteld.

Artikel 2 – Toepassingsgebied en begripsomschrijvingen

1 Dit verdrag is van toepassing op de handel in menselijke organen met het oog op transplantatie of andere doeleinden, en andere vormen van illegaal wegnemen en illegaal inplanten van organen.

2 Voor de toepassing van dit verdrag wordt verstaan onder:

- "handel in menselijke organen": enige illegale activiteit in verband met menselijke organen zoals bedoeld in artikel 4, eerste lid, en de artikelen 5, 7, 8 en 9 van dit verdrag;
- "menselijk orgaan": een gedifferentieerd deel van het menselijk lichaam, dat is opgebouwd uit verschillende weefsels en zijn structuur, vascularisatie en vermogen om met een aanzienlijke autonomie fysiologische functies te ontwikkelen, behoudt; een deel van een orgaan wordt ook als orgaan beschouwd als het als functie heeft in het menselijk lichaam te worden gebruikt voor dezelfde doeleinden als die van het gehele orgaan, met behoud van de vereisten inzake structuur en vascularisatie.

Artikel 3 – Beginsel van non-discriminatie

De uitvoering van de bepalingen van dit verdrag door de partijen, met name het genot van maatregelen ter bescherming van de rechten van slachtoffers, wordt gewaarborgd zonder enige discriminatie op welke grond dan ook, zoals geslacht, ras, kleur, taal, leeftijd, godsdienst, politieke of andere mening, nationale of maatschappelijke afkomst, het behoren tot een nationale minderheid, vermogen, geboorte, seksuele geaardheid, gezondheid, handicap of enige andere status.

Hoofdstuk II – Materieel strafrecht

Artikel 4 – Illegaal wegnemen van menselijke organen

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om het wegnemen van menselijke organen van levende of overleden donoren strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd:

- a indien het wegnemen gebeurt zonder de vrije, geïnformeerde en specifieke toestemming van de levende of overleden donor, of ingeval de donor is overleden, indien het wegnemen niet is toegestaan overeenkomstig het nationale recht;
- b indien, in ruil voor het wegnemen van organen, de levende donor of een derde een profijt of een vergelijkbaar voordeel werd aangeboden of heeft verkregen;

c indien, in ruil voor het wegnemen van organen bij een overleden donor, een derde een profijt of een vergelijkbaar voordeel werd aangeboden of heeft verkregen.

2 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, door middel van een verklaring gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa, verklaren dat hij of zij zich het recht voorbehoudt om het eerste lid, punt a, van dit artikel niet toe te passen op het wegnemen van menselijke organen bij levende donoren, in uitzonderlijke gevallen en overeenkomstig de relevante waarborgen of bepalingen inzake de toestemming krachtens het nationale recht. Elk voorbehoud dat overeenkomstig dit lid wordt gemaakt, dient een korte uiteenzetting van het relevante nationale recht te bevatten.

3 Voor de toepassing van het eerste lid, punten b en c, wordt onder de uitdrukking "een profijt of een vergelijkbaar voordeel" geen enkele vergoeding verstaan van de inkomstenderving en enige andere verantwoorde uitgaven die voortvloeien uit het wegnemen of de medische onderzoeken ter zake, noch de vergoeding van enige schade die niet inherent is aan het wegnemen van organen.

4 Elke partij moet overwegen de wetgevende of andere maatregelen te nemen die nodig zijn om het wegnemen van menselijke organen van levende of overleden donoren strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien het wegnemen is gebeurd buiten haar nationale transplantatiesysteem of wanneer het wegnemen is gebeurd in strijd is met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten of regelgevingen inzake transplantatie. Indien een partij feiten overeenkomstig deze bepaling strafbaar stelt, stelt zij tevens alles in het werk om de artikelen 9 tot 22 op die strafbare feiten toe te passen.

Artikel 5 – Gebruik van illegaal weggenomen organen met het oog op inplanting of andere doeleinden dan inplanting

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om het gebruik van ongeoorloofd weggenomen organen, zoals beschreven in artikel 4, eerste lid, met het oog op inplanting of andere doeleinden dan inplanting strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd.

Artikel 6 – Inplanting van organen buiten het nationale transplantatiesysteem of in strijd met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten inzake transplantatie

Elke partij moet overwegen de wetgevende of andere maatregelen te nemen die nodig zijn om de inplanting van menselijke organen van levende of overleden donoren strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd en indien de inplanting is gebeurd buiten haar nationale transplantatiesysteem of wanneer de inplanting in strijd is met de wezenlijke beginselen van de nationale wetten of regelgevingen inzake transplantatie. Indien een partij feiten overeenkomstig deze bepaling strafbaar stelt, stelt zij tevens alles in het werk om de artikelen 9 tot 22 op die strafbare feiten toe te passen.

Artikel 7 – Illegale benadering en werving, aanbod van en verzoek om onterechte voordelen

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de benadering en de werving van een donor of van een ontvanger van organen met het oog op een profijt of een vergelijkbaar voordeel voor de benaderende of wervende persoon of voor een derde strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd.

2 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de belofte, het aanbod of de overhandiging, rechtstreeks of onrechtstreeks, door enige persoon van een onterecht voordeel aan gezondheidswerkers, ambtenaren of personen die in eender welke hoedanigheid bij een entiteit in de private sector werkzaam zijn of die entiteit leiden, opdat die personen overgaan tot het wegnemen of het inplanten van een menselijk orgaan of een dergelijke handeling vergemakkelijken, strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd en indien een dergelijke wegneming of inplanting is gebeurd in de omstandigheden zoals beschreven in artikel 4, eerste lid, of artikel 5 en, in voorkomend geval, artikel 4, vierde lid, of artikel 6.

3 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om het feit dat gezondheidswerkers, ambtenaren of personen die in eender welke hoedanigheid bij een entiteit in de private sector werkzaam zijn of die entiteit leiden een onterecht voordeel vragen of ontvangen opdat die personen overgaan tot het wegnemen of het inplanten van een menselijk orgaan of een dergelijke handeling vergemakkelijken, strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd en indien een dergelijke wegneming of inplanting is gebeurd in de omstandigheden zoals beschreven in artikel 4, eerste lid, of artikel 5 en, in voorkomend geval, artikel 4, vierde lid, of artikel 6.

Artikel 8 – Voorbereiding, preservatie, opslag, vervoer, overbrenging, ontvangst, invoer en uitvoer van ongeoorloofd weggenomen menselijke organen

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de volgende feiten strafbaar te stellen krachtens haar nationale recht indien de handeling opzettelijk is gepleegd:

a de voorbereiding, de preservatie en de opslag van illegaal weggenomen menselijke organen zoals bedoeld in artikel 4, eerste lid, en, in voorkomend geval, artikel 4, vierde lid;

b het vervoer, de overbrenging, de ontvangst, de invoer en de uitvoer van illegaal weggenomen menselijke organen zoals bedoeld in artikel 4, eerste lid, en, in voorkomend geval, artikel 4, vierde lid.

Artikel 9 – Medeplichtigheid en poging tot strafbaar feit

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om enige medeplichtigheid met het oog op het plegen van een in overeenstemming met dit verdrag omschreven strafbaar feit strafbaar te stellen indien zulks opzettelijk geschiedt.

2 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de opzettelijke poging tot het plegen van een in overeenstemming met dit verdrag omschreven strafbaar feit strafbaar te stellen.

3 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, door middel van een verklaring gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa, verklaren dat hij of zij zich het recht voorbehoudt het tweede lid niet, of slechts in specifieke gevallen of omstandigheden, toe te passen op de overeenkomstig de artikelen 7 en 8 omschreven strafbare feiten.

Artikel 10 – Rechtsmacht

1 Elke partij neemt de wetgevende of andere maatregelen die nodig kunnen zijn om haar rechtsmacht te vestigen met betrekking tot een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit, wanneer het strafbaar feit is gepleegd:

- a op haar grondgebied; of
- b aan boord van een vaartuig dat onder de vlag van deze partij vaart; of
- c aan boord van een luchtvaartuig dat krachtens de wetgeving van die partij is geregistreerd; of
- d door een van haar onderdanen; of
- e door een persoon die op haar grondgebied zijn of haar gewone verblijfplaats heeft.

2 Elke partij streeft ernaar de wetgevende of andere maatregelen te nemen die nodig zijn om haar rechtsmacht te vestigen met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag omschreven strafbare feiten wanneer het strafbaar feit is gepleegd tegen een van haar onderdanen of een persoon die zijn of haar gewone verblijfplaats op haar grondgebied heeft.

3 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, door middel van een verklaring gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa, verklaren dat hij of zij zich het recht voorbehoudt de in het eerste lid van dit artikel, punten d en e, omschreven bevoegdheidsregels niet, of slechts in specifieke gevallen of omstandigheden, toe te passen.

4 Voor de vervolging van de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten neemt iedere partij de wetgevende of andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat de vestiging van haar rechtsmacht uit hoofde van het eerste lid van dit artikel, punten d en e, niet afhankelijk wordt gesteld van de voorwaarde dat vervolging slechts kan worden ingesteld na een klacht van het slachtoffer of een aangifte door de staat van de plaats waar het feit is gepleegd.

5 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, door middel van een verklaring gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa, verklaren dat hij of zij zich het recht voorbehoudt het vierde lid van dit artikel niet, of slechts in specifieke gevallen, toe te passen.

6 Elke partij neemt de wetgevende of andere maatregelen die nodig zijn om haar rechtsmacht te vestigen met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten, wanneer de vermoedelijke dader zich op haar grondgebied bevindt en zij die persoon niet kan uitleveren aan een andere staat, uitsluitend op grond van diens nationaliteit.

7 Wanneer meer dan een partij rechtsmacht opeist met betrekking tot een vermoedelijk in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit, plegen de betrokken partijen, wanneer dat passend is, overleg teneinde te bepalen wiens rechtsmacht het meest geëigend is ten behoeve van strafvervolging.

8 Onverminderd de algemene regels van het internationaal recht sluit dit verdrag geen enkele rechtsmacht in strafzaken uit die een partij conform haar nationale recht uitoefent.

Artikel 11 – Aansprakelijkheid van rechtspersonen

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat een rechtspersoon aansprakelijk kan worden gesteld voor een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit, wanneer dit te zijner voordeel wordt gepleegd door een natuurlijke persoon, individueel handelend of als lid van een orgaan van de rechtspersoon, die binnen die rechtspersoon een leidinggevende functie vervult die gebaseerd is op:

- a een bevoegdheid om de rechtspersoon te vertegenwoordigen;
- b een bevoegdheid om in naam van de rechtspersoon beslissingen te nemen;
- c een bevoegdheid om controle binnen de rechtspersoon uit te oefenen.

2 Afgezien van de reeds in het eerste lid van dit artikel voorziene gevallen, neemt elke partij de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat een rechtspersoon aansprakelijk kan worden gesteld, wanneer het gebrek aan toezicht of controle van de zijde van een natuurlijke persoon als bedoeld in het eerste lid het plegen van een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit ten voordele van genoemde rechtspersoon door een aan diens gezag onderworpen natuurlijke persoon mogelijk heeft gemaakt.

3 Met inachtneming van de rechtsbeginselen van de partij, kan deze aansprakelijkheid van een rechtspersoon strafrechtelijk, burgerrechtelijk of bestuursrechtelijk zijn.

4 Deze aansprakelijkheid geldt onverminderd de strafrechtelijke aansprakelijkheid van de natuurlijke personen die het strafbare feit hebben gepleegd.

Artikel 12 – Sancties en maatregelen

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat op de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten doeltreffende, evenredige en afschrikkende straffen worden gesteld. Deze straffen omvatten, voor de overeenkomstig artikel 4, eerste lid, en in voorkomend geval, artikel 5 en de artikelen 7 tot 9 strafbaar gestelde feiten indien zij door natuurlijke personen worden gepleegd, straffen die vrijheidsbeneming meebrengen en tot uitlevering kunnen leiden.

2 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat op de overeenkomstig artikel 11 aansprakelijk gestelde rechtspersonen doeltreffende, evenredige en afschrikkende straffen worden gesteld, waaronder geldboeten van strafrechtelijke of niet-strafrechtelijke aard, en eventueel andere maatregelen zoals:

- a een tijdelijk of permanent verbod op het uitoefenen van een handelsactiviteit;
- b een plaatsing onder gerechtelijke bewaking;
- c een gerechtelijke ontbinding.

3 Elke partij neemt de wetgevende en anderen maatregelen die nodig zijn om:

a de inbeslagneming en de verbeurdverklaring mogelijk te maken van de opbrengsten van de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten, of van de goederen met eenzelfde waarde als die opbrengsten;

b de tijdelijke of definitieve sluiting mogelijk te maken van enige inrichting gebruikt voor het plegen van een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit, zulks onverminderd de rechten van derden te goeder trouw, of de dader van dat strafbaar feit,

overeenkomstig de relevante bepalingen van het nationale recht, tijdelijk of definitief, te verbieden een beroepsactiviteit uit te oefenen die verband houdt met het plegen van een van de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten.

Artikel 13 – Verzwarende omstandigheden

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat de volgende omstandigheden overeenkomstig de relevante bepalingen van het nationale recht worden beschouwd als verzwarende omstandigheden bij de strafbepaling voor de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten, voor zover zij nog geen constitutief bestanddeel van het strafbaar feit uitmaken:

- a het strafbaar feit heeft geleid tot het overlijden van het slachtoffer of heeft ernstige schade berokkend aan zijn lichamelijke of geestelijke gezondheid;
- b het strafbaar feit werd gepleegd door een persoon die misbruik maakt van zijn positie;
- c het strafbaar feit werd gepleegd in het kader van een criminele organisatie;
- d de dader werd reeds veroordeeld wegens een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit;
- e het strafbaar feit werd gepleegd ten aanzien van een kind of van enige andere bijzonder kwetsbare persoon.

Artikel 14 – Eerdere veroordelingen

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te voorzien in de mogelijkheid om bij het bepalen van de straf rekening te houden met onherroepelijke veroordelingen uitgesproken in een andere partij met betrekking tot in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten.

Hoofdstuk III – Procedureel strafrecht

Artikel 15 – Invoering en voortzetting van de procedure

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat de onderzoeken of de vervolgingen met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten niet afhankelijk worden gesteld van een klacht en de procedure kan worden voortgezet, zelfs indien de klacht wordt ingetrokken.

Artikel 16 – Strafrechtelijke onderzoeken

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om, overeenkomstig de beginselen van haar nationale recht, doeltreffende strafrechtelijke onderzoeken en vervolgingen met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten te waarborgen.

Artikel 17 – Internationale samenwerking

1 De partijen werken, overeenkomstig de bepalingen van dit verdrag en met toepassing van de toepasselijke relevante internationale en regionale instrumenten, de regelingen op basis van uniforme of wederkerige wetgevingen en overeenkomstig hun nationale recht, in zo ruim mogelijke mate samen ten behoeve van de onderzoeken en de procedures betreffende in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten, daaronder begrepen door middel van maatregelen van inbeslagneming en verbeurdverklaring.

2 De partijen werken in zo ruim mogelijke mate samen overeenkomstig de toepasselijke en relevante internationale, regionale en bilaterale verdragen inzake uitlevering en wederzijdse rechtshulp in strafzaken met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten.

3 Indien een partij die de uitlevering of de wederzijdse rechtshulp in strafzaken afhankelijk stelt van het bestaan van een verdrag, een verzoek om uitlevering of wederzijdse rechtshulp in strafzaken ontvangt van een partij waarmee zij geen dergelijk verdrag heeft gesloten, kan zij conform de verplichtingen die uit het internationale recht voortvloeien en onverminderd de voorwaarden waarin in het nationale recht van de aangezochte partij is voorzien, dit verdrag beschouwen als wettelijke basis voor de uitlevering of de wederzijdse rechtshulp in strafzaken met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten.

Hoofdstuk IV – Beschermingsmaatregelen

Artikel 18 – Bescherming van de slachtoffers

Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de rechten en de belangen van de slachtoffers van een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit te beschermen, inzonderheid door:

- a erop toe te zien dat de slachtoffers toegang hebben tot de informatie die relevant is voor hun zaak en die nodig is voor de bescherming van hun gezondheid en andere betrokken rechten;
- b de slachtoffers bij te staan bij hun lichamelijk, psychologisch en sociaal herstel;
- c in haar nationale recht erin te voorzien dat de slachtoffers recht hebben op een schadeloosstelling van de daders van strafbare feiten.

Artikel 19 – Statuut van de slachtoffers in de strafrechtelijke procedures

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om de rechten en de belangen van de slachtoffers te beschermen in alle fasen van strafrechtelijke onderzoeken en procedures, inzonderheid door:

- a hen in kennis te stellen van hun rechten, de beschikbare diensten en, op hun verzoek, het gevolg dat aan hun klacht werd gegeven, de in aanmerking genomen tenlastelegging, de stand van de strafrechtelijke procedure – tenzij die kennisgeving in uitzonderlijke gevallen het goede verloop van de zaak kan schaden – en hun rol daarin, alsmede de uitkomst van de zaak waarbij zij betrokken zijn;
- b hen in de gelegenheid te stellen, op een wijze die verenigbaar is met de procedureregels van het nationale recht, te worden gehoord, bewijzen aan te dragen en de wijze te kiezen waarop hun opvattingen, behoeften en punten van zorg kenbaar worden gemaakt, rechtstreeks of via een tussenpersoon, en in aanmerking worden genomen;
- c hen te voorzien van passende ondersteuning zodat hun rechten en belangen naar behoren kenbaar worden gemaakt en in aanmerking worden genomen;
- d effectieve maatregelen te treffen om hen en hun familie te beschermen tegen intimidatie en represailles.

2 Elke partij zorgt ervoor dat de slachtoffers vanaf hun eerste contact met de bevoegde autoriteiten toegang hebben tot informatie betreffende de relevante gerechtelijke en bestuurlijke procedures.

3 Elke partij ziet erop toe dat de slachtoffers die partij zijn bij de strafrechtelijke procedures overeenkomstig het nationale recht toegang hebben tot enige rechtsbijstand, die indien gerechtvaardigd kosteloos wordt toegekend.

4 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om te waarborgen dat de slachtoffers van een in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gesteld feit gepleegd op het grondgebied van een andere partij dan de partij op het grondgebied waarvan zij wonen, klacht kunnen indienen bij de bevoegde autoriteiten van de staat waarin zij wonen.

5 Elke partij waarborgt, door middel van wetgevende of andere maatregelen, in overeenstemming met de voorwaarden voorzien in haar nationale recht, dat elke groep, stichting, vereniging of gouvernementele of niet-gouvernementele organisatie de mogelijkheid heeft de slachtoffers met hun toestemming bij te staan en/of te ondersteunen tijdens het strafproces met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten.

Artikel 20 – Bescherming van de getuigen

1 Elke partij neemt, overeenkomstig de middelen te harer beschikking en in overeenstemming met de voorwaarden voorzien in haar nationale recht, passende maatregelen om een doeltreffende bescherming te bieden tegen mogelijke represailles of intimidatie ten aanzien van de getuigen in strafrechtelijke procedures die een verklaring afleggen met betrekking tot de in overeenstemming met dit verdrag strafbaar gestelde feiten en, in voorkomend geval, ten aanzien van hun familie en andere naasten.

2 Het eerste lid van dit artikel is eveneens van toepassing op de slachtoffers wanneer zij getuige zijn.

Hoofdstuk V – Voorzorgsmaatregelen

Artikel 21 – Maatregelen op nationaal niveau

1 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om het volgende te waarborgen:

- a het bestaan van een transparant nationaal systeem voor de transplantatie van menselijke organen;
- b een eerlijke toegang tot de transplantatiediensten voor de patiënten;
- c de verzameling, de analyse en de uitwisseling van informatie met betrekking tot de in dit verdrag bedoelde strafbare feiten, in samenwerking met alle relevante autoriteiten.

2 Teneinde de handel in menselijke organen te voorkomen en te bestrijden, neemt elke partij in voorkomend geval maatregelen om:

- a de gezondheidswerkers en de betrokken personeelsleden te informeren over het voorkomen of bestrijden van de handel in menselijke organen, of hun vorming te versterken;
- b campagnes te organiseren om het publiek bewust te maken omtrent de onwettigheid en de gevaren van de handel in menselijke organen.

3 Elke partij neemt de wetgevende en andere maatregelen die nodig zijn om reclame omtrent de behoefte aan menselijke organen, of de beschikbaarheid ervan, met het oogmerk een profijt of een vergelijkbaar voordeel te bieden of na te streven, te verbieden.

Artikel 22 – Maatregelen op internationaal niveau

De partijen werken in zo ruim mogelijke mate samen om de handel in menselijke organen te voorkomen. Zij zijn inzonderheid ermee belast:

- a aan het Comité van de Partijen, op diens verzoek, verslag uit te brengen over het aantal gevallen van handel in menselijke organen op hun respectievelijke grondgebied;
- b een nationaal aanspreekpunt aan te wijzen dat verantwoordelijk is voor de uitwisseling van informatie over de handel in menselijke organen.

Hoofdstuk VI – Mechanisme voor toezicht

Artikel 23 – Comité van de Partijen

1 Het Comité van de Partijen is samengesteld uit vertegenwoordigers van de partijen bij het verdrag.

2 Het Comité van de Partijen wordt bijeengeroepen door de secretaris-generaal van de Raad van Europa. De eerste vergadering vindt plaats binnen een jaar na de inwerkingtreding van dit verdrag nadat de tiende ondertekenaar het verdrag heeft bekrachtigd. Daarna komt het bijeen telkens wanneer minstens een derde van de partijen of de secretaris-generaal daarom verzoekt.

3 Het Comité van de Partijen stelt zijn eigen reglement van orde vast.

4 Het secretariaat van de Raad van Europa staat het Comité van de Partijen bij tijdens de uitoefening van zijn functies.

5 Een verdragsluitende partij die geen lid is van de Raad van Europa draagt bij in de financiering van het Comité van de Partijen overeenkomstig de door het Comité van Ministers te bepalen nadere regels, na overleg met die partij.

Artikel 24 – Andere vertegenwoordigers

1 De Parlementaire Vergadering van de Raad van Europa, het Europees Comité voor Strafrechtelijke Vraagstukken (CDPC), alsook de andere bevoegde intergouvernementele of wetenschappelijke comités van de Raad van Europa, wijzen elk een vertegenwoordiger aan bij het Comité van de Partijen teneinde bij te dragen aan een multisectorale en multidisciplinaire aanpak.

2 Het Comité van Ministers kan andere organen van de Raad van Europa verzoeken een vertegenwoordiger bij het Comité van de Partijen aan te wijzen, na overleg met het Comité.

3 Vertegenwoordigers van relevante internationale organen kunnen als waarnemer worden toegelaten bij het Comité van de Partijen overeenkomstig de procedure die voortvloeit uit de relevante regels van de Raad van Europa.

4 Vertegenwoordigers van relevante officiële organen van de partijen kunnen als waarnemer worden toegelaten bij het Comité van de Partijen overeenkomstig de procedure die voortvloeit uit de relevante regels van de Raad van Europa.

5 Vertegenwoordigers van het maatschappelijk middenveld, en inzonderheid niet-gouvernementele organisaties, kunnen als waarnemer worden toegelaten bij het Comité van de Partijen overeenkomstig de procedure die voortvloeit uit de relevante regels van de Raad van Europa.

6 Een evenwichtige vertegenwoordiging van de verschillende sectoren en disciplines moet worden gewaarborgd bij de benoeming van de vertegenwoordigers overeenkomstig het tweede tot vijfde lid van dit artikel.

7 De overeenkomstig bovenstaande leden 1 tot 5 aangewezen vertegenwoordigers nemen zonder stemrecht deel aan de vergaderingen van het Comité van de Partijen.

Artikel 25 – Taken van het Comité van de Partijen

1 Het Comité van de Partijen houdt toezicht op de toepassing van dit verdrag.. Het reglement van orde van het Comité van de Partijen omschrijft de evaluatieprocedure voor de uitvoering van het verdrag, waarbij een multisectorale en multidisciplinaire aanpak wordt gehanteerd.

2 Het Comité van de Partijen bevordert eveneens de verzameling, de analyse en de uitwisseling van informatie, ervaringen en goede handelwijzen tussen de staten met het oogmerk hun vermogen te versterken om de handel in menselijke organen te voorkomen en bestrijden. Het Comité kan rekenen op de competentie van andere relevante comités en organen van de Raad van Europa.

3 Het Comité van de Partijen is in voorkomend geval eveneens ermee belast:

a het daadwerkelijke gebruik en de uitvoering van dit verdrag te bevorderen, inzonderheid door mogelijke problemen en de weerslag van enige verklaring of enig voorbehoud jegens dit verdrag te identificeren;

b een advies over enige vraag betreffende de toepassing van dit verdrag te formuleren en de uitwisseling van informatie over de belangrijke juridische, politieke of technische ontwikkelingen te bevorderen;

c specifieke aanbevelingen aan de partijen te richten met betrekking tot de uitvoering van dit verdrag.

4 Het Europees Comité voor Strafrechtelijke Vraagstukken (CDPC) wordt regelmatig geïnformeerd over de in het eerste tot derde lid van dit artikel vermelde activiteiten.

Hoofdstuk VII – Verhouding tot andere internationale instrumenten

Artikel 26 – Verhouding tot andere internationale instrumenten

1 Dit verdrag laat de rechten en verplichtingen onverlet die voortvloeien uit de bepalingen van andere internationale instrumenten waarbij de partijen bij dit verdrag partij zijn of zullen worden en die bepalingen bevatten over aangelegenheden waarop dit verdrag van toepassing is.

2 De partijen bij het verdrag kunnen onderling bilaterale of multilaterale overeenkomsten sluiten betreffende in dit verdrag geregelde aangelegenheden teneinde de bepalingen ervan aan te vullen of te versterken of de toepassing van de erin gehuldigde beginselen te vergemakkelijken.

Hoofdstuk VIII – Wijzigingen van het verdrag

Artikel 27 – Wijzigingen

1 Elk voorstel tot wijziging van dit verdrag dat door een partij wordt ingediend, wordt meegedeeld aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa en door hem of haar toegezonden aan de lidstaten van de Raad van Europa, de staten die het statuut van waarnemer bij de Raad van Europa hebben, de Europese Unie en elke staat die is uitgenodigd dit verdrag te ondertekenen.

2 Elke door een partij voorgestelde wijziging wordt meegedeeld aan het Europees Comité voor Strafrechtelijke Vraagstukken (CDPC), alsook aan de andere bevoegde intergouvernementele of wetenschappelijke comités van de Raad van Europa, die hun oordeel over de voorgestelde wijziging voorleggen aan het Comité van de Partijen.

3 Het Comité van Ministers van de Raad van Europa onderzoekt de voorgestelde wijziging en het door het Comité van de Partijen voorgelegde oordeel en kan, na raadpleging van de partijen bij dit verdrag die geen lid zijn van de Raad van Europa, de wijziging aannemen bij meerderheid van de stemmen zoals bedoeld in artikel 20, punt d, van het Statuut van de Raad van Europa.

4 De tekst van elke wijziging aangenomen door het Comité van Ministers overeenkomstig het derde lid van dit artikel wordt toegezonden aan de partijen voor aanvaarding.

5 Iedere overeenkomstig het derde lid van dit artikel aangenomen wijziging treedt in werking op de eerste dag van de maand na het verstrijken van een tijdvak van een maand na de datum waarop alle partijen de secretaris-generaal hebben medegedeeld dat zij haar hebben aanvaard.

Hoofdstuk IX – Slotbepalingen

Artikel 28 – Ondertekening en inwerkingtreding

1 Dit verdrag staat open voor ondertekening door de lidstaten van de Raad van Europa, de Europese Unie en de niet-lidstaten die het statuut van waarnemer bij de Raad van Europa hebben. Het staat eveneens open voor ondertekening door enige andere niet-lidstaat van de Raad van Europa op uitnodiging van het Comité van Ministers. De beslissing om een niet-lidstaat uit te nodigen het verdrag te ondertekenen wordt genomen met de in artikel 20, punt d, van het Statuut van de Raad van Europa bepaalde meerderheid en met eenparigheid van stemmen van de vertegenwoordigers van de verdragsluitende staten die gerechtigd zijn zitting te hebben in het Comité van Ministers. Die beslissing wordt genomen na het unanieme akkoord te hebben verkregen van de andere lidstaten/Europese Unie die hun instemming tot uitdrukking hebben gebracht om door het verdrag te worden gebonden.

2 Dit verdrag dient te worden bekrachtigd, aanvaard of goedgekeurd. De akten van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring worden neergelegd bij de secretaris-generaal van de Raad van Europa.

3 Dit verdrag treedt in werking op de eerste dag van de maand die volgt op het verstrijken van een tijdvak van drie maanden na de datum waarop vijf ondertekenaars, waaronder ten minste drie lidstaten van de Raad van Europa, hun instemming door het verdrag te worden gebonden tot uitdrukking hebben gebracht overeenkomstig het bepaalde in het voorgaande lid.

4 Ten aanzien van iedere staat of de Europese Unie die daarna het feit dat hij of zij ermee instemt door dit verdrag te worden gebonden, tot uitdrukking brengt, treedt het verdrag in werking op de eerste dag van de maand na het verstrijken van een tijdvak van drie maanden na de datum van de neerlegging van de akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring.

Artikel 29 – Territoriale toepassing

1 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of bij de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, het grondgebied waarop dit verdrag van toepassing is, nader aanduiden.

2 Elke partij kan op een later tijdstip door middel van een verklaring gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa de toepassing van dit verdrag uitbreiden tot ieder ander grondgebied dat in de verklaring wordt genoemd en voor de internationale betrekkingen van welk grondgebied zij verantwoordelijk is of namens welk grondgebied zij bevoegd is verbintenissen aan te gaan. Ten aanzien van een dergelijk grondgebied treedt het verdrag in werking op de eerste dag van de maand die volgt op het verstrijken van een tijdvak van drie maanden na de datum van ontvangst van die verklaring door de secretaris-generaal.

3 Iedere krachtens de twee voorgaande leden gedane verklaring kan, met betrekking tot elk in die verklaring nader aangeduid grondgebied, worden ingetrokken door middel van een aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa gerichte kennisgeving. De intrekking wordt van kracht op de eerste dag van de maand die volgt op het verstrijken van een tijdvak van drie maanden na de datum van ontvangst van de kennisgeving door de secretaris-generaal.

Artikel 30 – Voorbehouden

1 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of bij de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, verklaren gebruik te maken van een of meer voorbehouden voorzien in artikel 4, tweede lid, artikel 9, derde lid, en artikel 10, derde en vijfde lid.

2 Elke staat of de Europese Unie kan, op het tijdstip van de ondertekening of de neerlegging van zijn of haar akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring, eveneens verklaren dat hij of zij zich het recht voorbehoudt artikel 5 en artikel 7, tweede en derde lid, uitsluitend toe te passen op de strafbare feiten gepleegd met het oog op inplanting of andere doeleinden zoals nader bepaald door de partij.

3 Geen enkel ander voorbehoud is toegestaan.

4 Elke partij die een voorbehoud heeft gemaakt, kan dit voorbehoud te allen tijde geheel of gedeeltelijk intrekken door een kennisgeving te richten aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa. De intrekking wordt van kracht op de datum van ontvangst van de kennisgeving door de secretaris-generaal.

Artikel 31 – Geschillenregeling

Het Comité van de Partijen houdt, in nauwe samenwerking met het Europees Comité voor Strafrechtelijke Vraagstukken (CDPC) en de andere bevoegde intergouvernementele of wetenschappelijke comités van de Raad van Europa, toezicht op de toepassing van dit verdrag en bevordert, indien nodig, de regeling in der minne van enige moeilijkheid bij de toepassing ervan.

Artikel 32 - Opzegging

1 Iedere partij kan dit verdrag te allen tijde opzeggen door middel van een kennisgeving gericht aan de secretaris-generaal van de Raad van Europa.

2 Deze opzegging wordt van kracht op de eerste dag van de maand die volgt op het verstrijken van een tijdvak van drie maanden na de datum van ontvangst van de kennisgeving door de secretaris-generaal.

Artikel 33 – Kennisgeving

De secretaris-generaal van de Raad van Europa stelt de lidstaten van de Raad van Europa, de niet-lidstaten die het statuut van waarnemer bij de Raad van Europa hebben, de Europese Unie en enige andere staat die overeenkomstig de bepalingen van artikel 28 is uitgenodigd dit verdrag te ondertekenen, in kennis van:

- a elke ondertekening;
- b de neerlegging van elke akte van bekrachtiging, aanvaarding of goedkeuring;
- c elke datum van inwerkingtreding van het verdrag in overeenstemming met artikel 28;
- d elke wijziging die overeenkomstig artikel 27 is aangenomen en de datum waarop een dergelijke wijziging in werking treedt;
- e elk voorbehoud en elke intrekking van voorbehoud ingevolge artikel 30;
- f elke opzegging uit hoofde van de bepalingen van artikel 46;
- g elke andere akte, kennisgeving of mededeling met betrekking tot dit verdrag.

Ten blijke waarvan de ondergetekenden, daartoe naar behoren gemachtigd, dit verdrag hebben ondertekend.

Gedaan te Santiago de Compostella, op 25 maart 2015, in de Engelse en de Franse taal, zijnde beide teksten gelijkelijk authentiek, in een enkel exemplaar dat zal worden neergelegd in het archief van de Raad van Europa. De secretaris-generaal van de Raad van Europa doet een gewaarmerkt afschrift toekomen aan iedere lidstaat van de Raad van Europa, aan de niet-lidstaten die het statuut van waarnemer bij de Raad van Europa hebben, aan de Europese Unie en aan elke staat die is uitgenodigd dit verdrag te ondertekenen.