

# SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1968-1969.

31 DECEMBRE 1968.

**Projet de loi fixant le temps pendant lequel il ne peut être procédé à des perquisitions ou visites domiciliaires.**

## EXPOSE DES MOTIFS

MESSIEURS,

Selon une doctrine et une jurisprudence bien établies, fondées notamment sur le décret du 4 août 1806 relatif au temps de nuit pendant lequel la gendarmerie ne peut entrer dans les maisons des citoyens, dont l'article premier se réfère à l'article 1037 du code de procédure civile, les perquisitions et visites domiciliaires par les membres de la police judiciaire ne peuvent avoir lieu pendant le temps de nuit fixé par ce dernier article tel qu'il a été modifié par l'article 46 de l'arrêté royal n° 300 du 30 mars 1936, c'est à dire entre neuf heures du soir et cinq heures du matin (cfr. *Novelles, Proc. pén. T.I. Vol. I, V° L'instruction — La Chambre du Conseil, n° 151, ibid. Droit pénal, T.II, n° 1222; Pand. françaises, V° Instruction criminelle, n° 1621; C. de Cassation, 24 mai 1948. Pas. 1948-1-334*).

L'arrêté royal du 4 novembre 1968, relatif à la mise en vigueur de certaines dispositions concernant la procédure de la loi du 10 octobre 1967 contenant le Code judiciaire, dispose en son article 3 qu'entrent en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 1969 certaines dispositions du code judiciaire abrogeant notamment l'article 1037 du code de procédure civile (cfr. article 13, 2° figurant à l'article 2 de la loi contenant le Code judiciaire).

Il en résulte que, dès le 1<sup>er</sup> janvier 1969, les dispositions de cet article seront abrogées et remplacées notamment par l'article 47 du Code judiciaire que l'arrêté met en vigueur à cette même date et qui fixe

# BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1968-1969.

31 DECEMBER 1968.

**Ontwerp van wet tot vaststelling van de tijd gedurende welke geen opsporing ten huize of huiszoeking mag worden verricht.**

## MEMORIE VAN TOELICHTING

MIJNE HEREN,

Volgens een vaste leer en rechtspraak, onder meer gegrond op het decreet van 4 augustus 1806 betreffende de tijd gedurende welke de gendarmerie 's nachts de huizen van de burgers niet mag betreden, waarvan het artikel 1 aansluit op artikel 1037 van het Wetboek van burgerlijke rechtspleging, mag geen opsporing ten huize of huiszoeking door leden van de gerechtelijke politie 's nachts verricht worden gedurende een tijd bepaald bij dit laatste artikel, gewijzigd bij artikel 46 van het koninklijk besluit n° 300 van 30 maart 1936, te weten tussen negen uur 's avonds en vijf uur 's morgens (Zie *Novelles Proc. pén. boek I, dl. 1, V°, l'Instruction — La Chambre du Conseil, n° 151; ibid. Droit pénal boek II, n° 1222; Pand. françaises, V° Instruction criminelle, n° 1621; Hof van Cassatie, 24 mei 1948, Arresten van het Hof van Cassatie, 1948, p. 287*).

Het koninklijk besluit van 4 november 1968 betreffende de inwerkingtreding van sommige bepalingen met betrekking tot de rechtspleging van de wet van 10 oktober 1967 houdende het Gerechtelijk Wetboek, bepaalt in artikel 3 dat op 1 januari 1969 sommige opheffingsbepalingen uit het Gerechtelijk Wetboek in werking treden, waardoor onder meer artikel 1037 van het Wetboek van burgerlijke rechtspleging wordt opgeheven (zie art. 13, 2°, van art 2 van de wet houdende het Gerechtelijk Wetboek).

De bepalingen van dit artikel worden dus vanaf 1 januari 1969 opgeheven en onder meer vervangen door het bij dat besluit op dezelfde dag in werking gestelde artikel 47 van het Gerechtelijk Wetboek dat

le temps de nuit entre neuf heures du soir et six heures du matin.

La question de savoir si la modification apportée à la notion du temps de nuit en matière civile laisse subsister la règle adoptée pour les perquisitions et visites domiciliaires est douteuse en l'absence de toute intention exprimée à ce sujet au cours des travaux préparatoires du Code judiciaire.

Il apparaît cependant que cette modification est justifiée en matière civile. Des conséquences graves pourraient en résulter dans le domaine répressif où il est fréquemment nécessaire de procéder aux perquisitions dès la première heure du jour, afin de prévenir la disparition ou la détérioration des moyens de preuve indispensables à l'établissement de la vérité.

C'est pourquoi, il est proposé par le présent projet de maintenir la notion du temps de nuit actuellement admise en matière pénale, par une disposition générale consacrant la règle admise par la doctrine et la jurisprudence et précisant les cas dans lesquels exceptionnellement cette règle ne doit pas être suivie.

Tel est l'objet de l'article premier du projet qui s'inspire de l'arrêt de la Cour de Cassation du 24 mai 1948 (Pas. 1948-I-334).

L'article 2 propose l'abrogation du décret du 4 août 1806 relatif au temps de nuit pendant lequel la gendarmerie ne peut entrer dans les maisons des citoyens.

L'article premier de ce décret n'a, en effet plus de raison d'être, en raison de l'abrogation de l'article 1037 du Code de procédure civile auquel il se réfère et du caractère général de l'article premier du présent projet.

L'article 2 du décret peut également être abrogé. Celui-ci a notamment pour but d'assurer la présence d'un officier de police judiciaire, le maire, son adjoint ou le commissaire de police, aux côtés des membres de la gendarmerie, en cas de recherche d'un déserteur chez un particulier.

Dans le cas de flagrant délit (la désertion, délit continu, est un flagrant délit tant qu'elle n'a pas pris fin), les officiers de police judiciaire peuvent se transporter sur les lieux et y faire les perquisitions domiciliaires utiles (Code d'instruction criminelle, art. 32, 36, 49 et 50; Cass. 20 octobre 1925, Pas. 1926-I-25).

Or, en vertu de lois récentes, de nombreux officiers et sous-officiers de gendarmerie sont officiers de police judiciaires, (art. 16 de la loi du 2 décembre 1957 sur la gendarmerie). Au surplus, l'auditeur militaire fait, en cas de flagrant délit, les visites domiciliaires même chez les particuliers, pour la recherche des infractions qui sont de sa compétence (Arr. Loi du 9 mars 1940, art. 1<sup>er</sup>).

Il en résulte que, depuis longtemps, la disposition envisagée n'a plus trouvé d'application.

de la nuit, la nuit est fixée entre neuf heures du soir et six heures du matin.

Of de wijziging van het begrip nachttijd in burgerlijke zaken de regel die voor de opsporing ten huize en de huiszoeking wordt in acht genomen, onverlet laat, is een open vraag te meer daar in de parlementaire voorbereiding van het Gerechtelijk Wetboek in dat verband geen bedoeling tot uitdrukking komt.

Het blijkt nochtans dat die wijziging in burgerlijke zaken verantwoord was. Dit kan op strafrechtelijk gebied tot ernstige moeilijkheden aanleiding geven daar het dikwijls nodig is de opsporingen vanaf het eerste uur van de dag te verrichten ten einde te voorkomen dat bewijsmiddelen die voor het aan het licht brengen van de waarheid onontbeerlijk zijn, verdwijnen of onbruikbaar worden gemaakt.

Daarom wordt in dit ontwerp voorgesteld de thans in strafzaken toegepaste omschrijving van de nachttijd in stand te houden door middel van een algemene bepaling die het door leer en rechtspraak gehuldigde beginsel bekrachtigt, maar de opsomming geeft van de gevallen waarin als uitzondering van die regel mag worden afgeweken.

Dit is de opzet van artikel 1 van het ontwerp dat aansluit op het arrest van het Hof van Cassatie van 24 mei 1948 (Arrest van het Hof van Cassatie, 1948, blz. 287).

Artikel 2 stelt de opheffing voor van het decreet van 4 augustus 1806 betreffende de tijd gedurende welke de rijkswacht 's nachts de huizen van de burgers niet mag betreden.

Met de opheffing van artikel 1037 van het Wetboek van Burgerlijke rechtspleging, en de algemene strekking van artikel 1 van dit ontwerp, heeft artikel 1 van vorengenoemd decreet immers geen reden meer van bestaan.

Artikel 2 van dat decreet kan ook vervallen. Dit artikel voorziet onder meer in de tegenwoordigheid van een officier van gerechtelijke politie, de burgemeester, zijn adjunct of de politiecommissaris, naast de leden van de gendarmerie bij de opsporing van een vaandelvluchtige bij een particulier.

In geval van ontdekking op heterdaad (de vaandelvluucht, voortdurend misdrijf, is een misdrijf op heterdaad zolang het niet ophoudt) kunnen de officieren van gerechtelijke politie zich ter plaatse begeven en de dienstige huiszoekingen verrichten (Wetboek van Strafvordering, art. 32, 36, 49 en 50; Cass. 20 oktober 1925, Pas. 1926-I-25).

Men weet dat bij recente wetten de bevoegdheid van officier van gerechtelijke politie aan talrijke officieren en onderofficieren van de Rijkswacht werd verleend (art. 16 van de wet van 2 december 1957 op de Rijkswacht), en dat bij ontdekking op heterdaad de krijgsauditeur, zelfs bij particulieren, tot huiszoekingen overgaat voor de misdrijven die onder zijn bevoegdheid vallen (Besluitwet van 9 maart 1940, art. 1).

Daaruit volgt dat de hier besproken bepaling sedert lang geen toepassing meer vindt.

Il n'est pas possible, en raison de l'urgence, d'attendre la fin des travaux concernant le nouveau code de procédure pénale.

Telle est, Messieurs, la portée du projet que le Gouvernement croit pouvoir soumettre à votre approbation.

*Le Ministre de la Justice,*

A. VRANCKX.

Aangezien deze aangelegenheid geen uitstel kan lijden, was het niet mogelijk de voltooiing van de werkzaamheden betreffende het nieuwe wetboek van Strafvordering af te wachten.

Dit is, Mijne Heren, de strekking van het ontwerp dat de Regering meent aan uw goedkeuring te mogen onderwerpen.

*De Minister van Justitie,*

A. VRANCKX.

**PROJET DE LOI.****BAUDOUIN.**

ROI DES BELGES,

*A tous, présents et à venir,  
SALUT.*

Vu la loi du 23 décembre 1946 portant création d'un Conseil d'Etat, notamment l'article 2, alinéa 2;

Vu l'urgence;

Sur la proposition de Notre Ministre de la Justice;

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS :

Notre Ministre de la Justice est chargé de présenter en Notre nom aux Chambres législatives le projet de loi dont la teneur suit :

**ARTICLE PREMIER.**

Aucune perquisition ni visite domiciliaire ne peut, sans le consentement préalable de l'occupant, être faite dans un lieu non ouvert au public avant cinq heures du matin et après neuf heures du soir, à moins qu'une disposition légale particulière ne l'autorise, qu'il s'agisse d'un transport sur les lieux d'un magistrat ou d'un officier de police judiciaire pour constater un crime ou délit flagrant ou qu'il y ait incendie, inondation ou réclamation venant de l'intérieur de ce lieu.

**ART. 2.**

Le décret du 4 août 1806, relatif au temps de nuit pendant lequel la gendarmerie ne peut entrer dans les maisons des citoyens, est abrogé.

Donné à Bruxelles, le 23 décembre 1968.

**BAUDOUIN.**

Par le Roi,

*Le Ministre de la Justice,*

**A. VRANCKX.****ONTWERP VAN WET****BOUDEWIJN,**

KONING DER BELGEN,

*Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,  
ONZE GROET.*

Gelet op de wet van 23 december 1946 houdende instelling van een Raad van State, inzonderheid op artikel 2, tweede lid;

Gelet op de dringende noodzakelijkheid;

Op de voordracht van Onze Minister van Justitie;

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ :

Onze Minister van Justitie is gelast in Onze naam bij de Wetgevende Kamers het ontwerp van wet in te dienen waarvan de tekst volgt :

**EERSTE ARTIKEL.**

Geen opsporing of huiszoeking mag, zonder voorafgaande toestemming van de gebruiker, in een voor het publiek niet toegankelijke plaats worden verricht vóór vijf uur 's morgens en na negen uur 's avonds, tenzij een bijzondere wetsbepaling ze toelaat, een magistraat of een officier van gerechtelijke politie zich tot vaststelling op heter daad van een misdaad of wanbedrijf ter plaatse begeeft, of in geval van brand, overstroming of hulpgeroep van binnen die plaats.

**ART. 2.**

Het decreet van 4 augustus 1806 betreffende de tijd gedurende welke de rijkswacht 's nachts de huizen van de burgers niet mag betreden, wordt opgeheven.

Gegeven te Brussel, 23 december 1968.

**BOUDEWIJN.**

Van Koningswege,

*De Minister van Justitie,*

**A. VRANCKX.**