

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

23 février 2006

PROPOSITION DE LOI

**modifiant l'article 505 du Code pénal et
l'article 35 du Code d'instruction criminelle à
propos de la confiscation applicable
en cas de recèlement**

RAPPORT

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
DE LA JUSTICE
PAR
M. André PERPÈTE

SOMMAIRE

I. Exposé introductif	3
II. Discussion	5
III. Votes	7

Documents précédents :

Doc 51 **1603/ (2004/2005) :**

001 : Proposition de loi de MM. Massin, Courtois et Muls.

Voir aussi:

003 : Texte corrigé par la commission.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

23 februari 2006

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van artikel 505 van het
Strafwetboek en van artikel 35 van
het Wetboek van strafvordering in verband
met de in geval van heling toepasselijke
verbeurdverklaring**

VERSLAG

NAMENS DE COMMISSIE VOOR
DE JUSTITIE
UITGEBRACHT DOOR
DE HEER **André PERPÈTE**

INHOUD

I. Inleiding	3
II. Bespreking	5
III. Stemmingen	7

Voorgaande documenten :

Doc 51 **1603/ (2004/2005) :**

001 : Wetsvoorstel van de heren Massin, Courtois en Muls.

Zie ook:

003 : Tekst verbeterd door de commissie.

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

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

Voorzitter / Président : Martine Taelman

A. — Titulaires / Vaste leden :

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

B. — Suppléants / Plaatsvervangers :

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

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

ECOLO Marie Nagy

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

Abréviations dans la numérotation des publications :

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

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :

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

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

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

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

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

MESDAMES, MESSIEURS,

Votre commission a examiné cette proposition de loi au cours de ses réunions des 30 novembre 2005 et 13 février 2006.

I. — EXPOSÉ INTRODUCTIF DE M. ÉRIC MASSIN (PS), AUTEUR PRINCIPAL

M. Eric Massin (PS) renvoie à sa question parlementaire (n° 2195) du 22 mars 2004 (CRIV 51 COM 204). Cette question portait sur un problème d'interprétation qui s'était posé à la suite de deux arrêts contradictoires de la Cour de cassation concernant la confiscation spéciale d'avantages patrimoniaux (application des articles 42 et 505 du Code pénal).

Le premier arrêt a été rendu le 14 janvier 2004 par une chambre francophone, le deuxième a été rendu le 21 octobre 2003 par une chambre néerlandophone.

L'arrêt du 14 janvier 2004 précise qu'en matière de blanchiment, l'article 505 du Code pénal ne permet que la confiscation *in rem* de ce qui a été blanchi, quelles que soient les mains dans lesquelles l'objet se trouve.

En revanche, il peut se déduire de l'arrêt du 21 octobre 2003 que l'État peut saisir le patrimoine propre du condamné lorsque les capitaux blanchis ne peuvent pas être retrouvés.

En mars 2004, la ministre de la Justice a répondu que cette jurisprudence contradictoire était source d'insécurité juridique et qu'il appartenait dès lors au législateur de prendre une initiative en la matière.

La proposition de loi poursuit trois objectifs importants.

Ainsi que l'indique l'exposé des motifs de la loi du 7 avril 1995, l'infraction de blanchiment peut avoir un caractère continu. Afin d'éviter toute controverse à cet égard, il est proposé d'explicitier le texte néerlandais de l'article 505, alinéa 1^{er}, 2^o, sur ce point. Les auteurs de la proposition de loi profitent de l'occasion pour reformuler l'ensemble du texte néerlandais de l'alinéa 1^{er} dans un souci de cohérence avec le 1^o de cet alinéa.

La proposition de loi vise par ailleurs à éliminer une incohérence présente dans le texte. En ce qui concerne le «recel élargi», seules les infractions visées à l'article

DAMES EN HEREN,

Uw commissie heeft dit wetsvoorstel besproken tijdens de vergaderingen van 30 november 2005 en 13 februari 2006

I.— INLEIDING DOOR DE HEER ERIC MASSIN (PS), HOOFDINDIENER

De heer Eric Massin (PS) verwijst naar zijn parlementaire vraag (nr 2195) van 22 maart 2004 (CRIV 51 COM 204). Deze vraag handelde over een probleem van interpretatie dat gerezen was ingevolge twee tegenstrijdige arresten van het Hof van Cassatie met betrekking tot de bijzondere verbeurdverklaring van vermogensvoordelen (toepassing van de artikelen 42 en 505 van het Strafwetboek).

Het eerste arrest werd op 14 januari 2004 door een Franstalige kamer geveld, het tweede op 21 oktober 2003 door een Nederlandstalige kamer.

Het arrest van 14 januari 2004 bepaalt dat inzake witwaspraktijken, overeenkomstig artikel 505 van het Strafwetboek, enkel de verbeurdverklaring *in rem* van hetgeen werd witgewassen mogelijk is, ongeacht wie het voorwerp in handen heeft.

Daarentegen kan uit het arrest van 21 oktober 2003 worden afgeleid dat de Staat beslag kan leggen op het eigen vermogen van de veroordeelde indien het witgewassen geld niet kan teruggevonden worden.

De minister van Justitie antwoordde in maart 2004 dat deze tegenstrijdige rechtspraak een bron van rechts-onzekerheid vormde en dat het bijgevolg aan de wetgever stond om ter zake een initiatief te nemen.

Het wetsvoorstel heeft drie belangrijke doelstellingen.

Blijkens de memorie van toelichting bij de wet van 7 april 1995, kan het witwasdelict een voortdurend karakter hebben. Teneinde voortaan iedere discussie op dat punt te voorkomen, wordt voorgesteld de Nederlandse tekst van artikel 505, eerste lid, 2^o, op dit punt te verduidelijken. Het wetsvoorstel maakt van de gelegenheid gebruik om de redactie van de gehele Nederlandse tekst van het eerste lid aan te passen met het oog op de coherentie ervan met artikel 505, eerste lid, 1^o.

Een volgende correctie heeft betrekking op een incoherentie van de tekst. In het geval van «verruimde heling», zijn momenteel alleen de in artikel 505, eerste

505, alinéa 1^{er}, 3^o et 4^o, du Code pénal sont actuellement punissables dans le chef de l'auteur de l'infraction à l'origine des biens ou des avoirs blanchis. Or, l'auteur de l'infraction visée à l'article 505, alinéa 1^{er}, 2^o, doit également pouvoir être poursuivi. Le texte doit donc être adapté en conséquence.

L'intervenant indique que l'article 505, alinéa 1^{er}, 2^o, peut poser des problèmes au secteur financier, auquel s'applique cette disposition.

Les acteurs du secteur financier souhaitent à juste titre que cet article ne s'applique pas à la fraude fiscale simple. La fraude fiscale grave et organisée, combinée à l'infraction de faux en écritures, restera bien entendu soumise à l'application de cette disposition. C'est pour ce motif que la proposition de loi propose que le simple recel élargi que constitue l'infraction de blanchiment visée au 2^o de l'article 505, alinéa 1^{er}, du Code pénal ne soit plus applicable aux avantages patrimoniaux tirés de certaines infractions fiscales, dans le chef de personnes autres que les auteurs, coauteurs ou complices de ces infractions fiscales. Il s'agit des infractions aux dispositions des lois fiscales et de leurs arrêtés d'exécution, à l'exception toutefois, ainsi qu'il a été précisé ci-dessus, des faux en écritures.

Les infractions en matière de douanes et accises ne sont pas non plus concernées par la disposition en projet.

La proposition de loi aborde également un troisième aspect relatif à la confiscation spéciale (articles 42 et 43 du Code pénal).

La Cour de cassation a donné différentes interprétations de cet article et le législateur doit suivre l'une d'entre elles.

Cette proposition de loi opte pour la solution prévue dans l'arrêt rendu le 21 octobre 2003 par la Cour de cassation. La Cour a ainsi décidé que l'article 505, alinéa 3, du Code pénal a pour conséquence que les choses visées à l'article 505, alinéa 1^{er}, 2^o, du même Code doivent être confisquées même si elles ne se retrouvent pas dans le patrimoine du condamné et que rien n'empêche que les auteurs de l'infraction de blanchiment ayant pour objet un avantage patrimonial déterminé, soient tous condamnés à la confiscation de celui-ci.

La Cour a donc choisi de considérer la confiscation comme une peine, ce qui permet au juge d'adapter cette peine en fonction du condamné au lieu de la prononcer de manière abstraite. Le juge peut donc réduire le mon-

lid, 3^o et 4^o, van het Strafwetboek bedoelde misdrijven strafbaar voor de auteur van het misdrijf dat aan de basis van de witgewassen goederen of tegoeden ligt. De auteur van het in artikel 505, eerste lid, 2^o bedoelde misdrijf moet echter ook kunnen vervolgd worden. Die tekst moet dus aangepast worden.

De spreker vermeldt dat dit artikel (505, eerste lid, 2^o) problemen kan stellen voor de financiële sector, op wie deze bepaling van toepassing is.

Zij wensen terecht dat eenvoudige fiscale fraude niet onder dit artikel zou vallen. Ernstige georganiseerde fiscale fraude met schrieftevervalsing blijft natuurlijk wel onder het toepassingsgebied. Daarom stelt het wetsvoorstel voor om de eenvoudige verruimde heling die het in artikel 505, eerste lid, 2^o, van het Strafwetboek bedoelde misdrijf van witwassing vormt, niet langer van toepassing te laten zijn op die vermogensvoordelen die bepaalde fiscale delicten hebben opgeleverd aan personen die niet eveneens de daders, mededaders of medeplichtigen van die fiscale delicten zijn. Daarbij gaat het om schendingen van de bepalingen van de belastingwetten en van de uitvoeringsbesluiten daarvan, met uitzondering evenwel, zoals reeds gezegd, van de valsheid in geschriften.

Ook de misdrijven inzake douane en accijnzen vallen buiten de toepassingsfeer van de voorgestelde bepaling.

Het wetsvoorstel bevat nog een derde aspect dat betrekking heeft op de bijzondere verbeurdverklaring (artikelen 42 en 43 van het Strafwetboek).

Het Hof van Cassatie heeft aan dit artikel diverse interpretaties gegeven en de wetgever moet een van deze interpretaties volgen.

Dit wetsvoorstel kiest voor de oplossing in de zin van het arrest van 21 oktober 2003 van het Hof van Cassatie. Het Hof besliste dat artikel 505, derde lid, van het Strafwetboek tot gevolg heeft dat de in artikel 505, eerste lid, 2^o, van hetzelfde Wetboek bedoelde zaken verbeurd verklaard moeten worden, ook al bevinden ze zich niet in het vermogen van de veroordeelde en dat niets eraan in de weg staat dat de daders die samen een witwasdelict hebben gepleegd met het oog op de verwerving van een bepaald vermogensvoordeel, allen tot de verbeurdverklaring ervan worden veroordeeld.

Het Hof koos er dus voor om de verbeurdverklaring als een straf te beschouwen. Dit biedt de mogelijkheid aan de rechter om deze straf ten aanzien van de veroordeelde aan te passen in de plaats van ze « in

tant confisqué en vue de ne pas soumettre le condamné à une peine excessive.

L'intervenant cite l'exemple d'un revendeur de drogue qui a vendu une quantité de stupéfiants d'un montant de 10 millions d'euros. Si l'intéressé n'a gagné lui-même qu'une partie de cette somme, il est parfois excessif de condamner le revendeur au paiement de l'intégralité de la somme.

Enfin, M. Massin déclare que les développements de la proposition de loi doivent être corrigés.

Il convient de supprimer les deux dernières phrases de la page 4.

II. — DISCUSSION

M. Bert Schoofs (Vlaams Belang) demande ce qu'il advient si le montant confisqué ne figure pas dans le patrimoine du condamné.

M. Eric Massin (PS) répond que, dans ce cas, les articles 42, 3° et 43bis du Code pénal sont applicables. Cela ne semble pas poser de problème dans la pratique.

Le représentant de la ministre de la Justice ajoute que la confiscation est obligatoire à la suite d'un délit de blanchiment et qu'elle peut même être appliquée à des biens qui se trouvent dans les mains d'un tiers. Dans le cadre de ce régime particulier, la question s'est posée de savoir si la confiscation par équivalent pouvait également s'appliquer à ces délits. La Cour de cassation a répondu à cette question par l'affirmative dans un premier arrêt et a pris une décision contraire dans un deuxième arrêt.

Le président informe la commission que le secteur bancaire souhaite, lui aussi, que le législateur clarifie cette matière. Si la proposition de loi à l'examen résout en tout cas une partie de la problématique, certains points restent en suspens. Les indépendants et les professions libérales peuvent également être confrontés à ce problème et ils ignorent quelle position ils doivent adopter.

M. Eric Massin (PS) répond qu'il a rencontré des représentants du barreau et que ces derniers peuvent s'accommoder de la proposition de loi à l'examen. Ils s'interrogent néanmoins au sujet de l'application de la loi du 7 avril 1995 sur le blanchiment, qui les oblige à ef-

abstracto» uit te spreken. De rechter kan dus het verbeurd verklaarde bedrag verminderen om de veroordeelde niet aan een buitensporige straf te onderwerpen.

De spreker geeft het voorbeeld van een drugsdealer die een hoeveelheid drugs ter waarde van 10 miljoen euro heeft verhandeld. Indien de betrokkene zelf slechts een fractie van dit bedrag heeft verdiend is het soms buitensporig om de dealer te veroordelen tot de betaling van het volledige bedrag.

De heer Massin vermeldt ten slotte dat de toelichting bij het wetsvoorstel moet verbeterd worden.

De twee laatste zinnen van bladzijde 4 dienen te worden geschrapt.

II.— BESPREKING

De heer Bert Schoofs (Vlaams Belang) wenst te vernemen wat er gebeurt indien het verbeurdverklaarde bedrag niet in het vermogen van de veroordeelde wordt aangetroffen.

De heer Eric Massin (PS) antwoordt dat in dat geval de artikelen 42,3° en 43bis van het Strafwetboek toegepast worden. Dit blijkt in de praktijk geen problemen te stellen.

De vertegenwoordiger van de minister van Justitie voegt hieraan toe dat de verbeurdverklaring tengevolge van een witwasdelict verplicht is en zelfs kan toegepast worden op goederen die zich in handen van een derde bevinden. Ingevolge dit bijzondere regime werd de vraag gesteld of de verbeurdverklaring bij equivalent ook bij deze delicten kon toegepast worden. Het Hof van Cassatie heeft deze vraag in een eerste arrest bevestigend beantwoord, in een tweede arrest heeft het Hof een tegenovergestelde beslissing genomen.

De voorzitter deelt de commissie mee dat ook de banksector vraagt dat de wetgever deze zaak zou uitklaren. Dit voorstel lost in elk geval een deel van de problematiek op maar nog niet alles. Zelfstandigen en vrije beroepen kunnen eveneens met deze problematiek geconfronteerd worden en weten niet welke houding ze moeten aannemen.

De heer Eric Massin (PS) antwoordt dat hij vertegenwoordigers van de advocatuur ontmoet heeft en dat zij geen probleem hebben met dit wetsvoorstel. Zij hebben wel vragen bij de toepassing van de witwaswet van 7 april 1995 die hen oplegt om aangifte te doen van een

fectuer une déclaration pour toute transaction à partir de 15 000 euros. Les avocats belges font observer que la réglementation de la profession d'avocat présente de nombreuses disparités au sein de l'Union européenne; les avocats belges, par exemple, contrairement à leurs collègues étrangers, ne peuvent intervenir en tant qu'intermédiaire dans le cadre de transactions dans le secteur immobilier. Dans d'autres pays, en revanche, leurs collègues sont autorisés à accepter de telles missions et c'est pour cette raison que l'obligation de déclaration a été étendue aux avocats. Or, la loi à l'examen ne modifie pas la situation des avocats.

Le représentant de la ministre indique que des instances internationales comme le *Groupe d'Action Financière* (GAFI) insistent pour que la législation soit modifiée dans le sens proposé, parce que la controverse qui règne au sein de la jurisprudence entrave l'application de la loi.

Les avocats ne relèvent pas du champ d'application de la loi s'ils interviennent en tant que conseil, mais bien s'ils prêtent assistance à une entreprise lors de l'établissement de contrats. La proposition de loi à l'examen précise que la loi ne s'applique pas en cas de constat d'une simple fraude fiscale, mais bien en cas de fraude fiscale grave qui s'accompagne de faux en écritures.

La loi est appliquée de façon identique au secteur bancaire.

On considère généralement qu'il est question de «fraude fiscale grave» lorsque le fait est punissable d'un emprisonnement d'un an.

M. Servais Verherstraeten (CD&V) demande s'il ne serait pas judicieux de soumettre ce texte à un expert en cette matière.

M. Eric Massin (PS) renvoie à la réponse de la ministre de la Justice à sa question du 22 mars 2004 : «*J'ai sollicité les avis du réseau d'expertise en matière de délinquance économique, financière et fiscale et du président de la Cetif sur une modification de l'article 505 du Code pénal dans le but d'assurer une plus grande efficacité quant au volet financier de la grande criminalité*». (CRIV 51 COM 204, p. 18).

transactie vanaf 15.000 euro. De Belgische advocaten merken op dat de regeling van het beroep van advocaat in de Europese Unie heel wat verschillen vertoont; zo mogen Belgische advocaten bijvoorbeeld, in tegenstelling met collega's uit andere landen, niet als tussenpersoon optreden bij transacties in de vastgoedsector. Hun collega's in andere landen mogen wel dergelijke opdrachten aanvaarden en dat is de reden waarom de aangifteplicht tot advocaten werd uitgebreid. Maar deze wet wijzigt de situatie van de advocaten niet.

De vertegenwoordiger van de minister deelt mee dat internationale instanties zoals de *Groupe d'Action Financière* (GAFI) aandringen op de voorgestelde wetswijziging omdat de controverse in de rechtspraak de toepassing van de wet belemmert.

Advocaten vallen niet onder de wet indien ze als raadsman optreden maar wel indien ze een bedrijf bijstaan bijvoorbeeld bij het opstellen van contracten. Het wetsvoorstel maakt duidelijk dat de wet niet van toepassing is bij de vaststelling van eenvoudige fiscale fraude maar wel bij een ernstige fiscale fraude die gepaard gaat met schriefvervalsing.

Voor de bancaire sector wordt de wet op een identieke wijze toegepast.

Over het algemeen wordt aangenomen dat van «ernstige fiscale fraude» sprake is indien het feit kan gestraft worden met één jaar gevangenisstraf.

De heer Servais Verherstraeten (CD&V) vraagt of het niet zinvol zou zijn om deze tekst voor te leggen aan een deskundige in deze materie.

De heer Eric Massin (PS) verwijst naar het antwoord van de minister van Justitie op zijn vraag van 22 maart 2004 «*Ik heb het advies gevraagd van het expertisenetwerk inzake economische, financiële en fiscale delinquentie en van de voorzitter van de CFI over een wijziging van artikel 505 van het Strafwetboek teneinde het financiële aspect van de zware criminaliteit efficiënter te kunnen aanpakken*». (CRIV 51 COM 204, blz 18).

III. — VOTES

Les articles 1^{er} à 3 et l'ensemble de la proposition de loi, à laquelle ont été apportées des corrections d'ordre légistique sont successivement adoptés, à l'unanimité.

Le rapporteur,

La présidente,

André PERPÈTE

Martine Taelman

III. — STEMMINGEN

De artikelen 1 tot 3 en het gehele wetsvoorstel dat wetgevingstechnisch werd verbeterd, worden achtereenvolgens eenparig aangenomen.

De rapporteur,

De voorzitter,

André PERPÈTE

Martine Taelman