

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

28 november 2016

WETSONTWERP

**betreffende de verbetering van de
bijzondere opsporingsmethoden en
bepaalde onderzoeksmethoden met
betrekking tot internet- en elektronische en
telecommunicaties**

VERSLAG VAN DE EERSTE LEZING

NAMENS DE COMMISSIE
VOOR DE JUSTITIE
UITGEBRACHT DOOR
DE HEER **Gautier CALOMNE**
EN MEVROUW **Goedele UYTTERSROT**

INHOUD

Blz.

I. Procedure	3
II. Inleidende uiteenzetting van de minister van Justitie.....	3
III. Algemene bespreking.....	7
IV. Artikelsgewijze bespreking en stemmingen.....	19
Bijlage.....	33

Zie:

Doc 54 1966/ (2015/2016):

- 001: Wetsontwerp.
- 002: Advies van de commissie persoonlijke levenssfeer.
- 003: Amendementen.
- 004: Advies van de Raad van State.
- 005: Amendementen.

Zie ook:

- 007: Tekst aangenomen door de commissie.

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

28 novembre 2016

PROJET DE LOI

**relatif à l'amélioration des méthodes
particulières de recherche et de certaines
mesures d'enquête concernant Internet,
les communications électroniques et les
télécommunications**

RAPPORT DE LA PREMIÈRE LECTURE

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
DE LA JUSTICE
PAR
M. **Gautier CALOMNE**
ET MME **Goedele UYTTERSROT**

SOMMAIRE

Pages

I. Procédure	3
II. Exposé introductif du ministre de la Justice.....	3
III. Discussion générale.....	7
IV. Discussion des articles et votes.....	19
Annexe.....	33

Voir:

Doc 54 1966/ (2015/2016):

- 001: Projet de loi.
- 002: Avis de la commission Vie privée.
- 003: Amendements.
- 004: Avis du Conseil d'État.
- 005: Amendements.

Voir aussi:

- 007: Texte adopté par la commission.

**Samenstelling van de commissie op de datum van indiening van het verslag/
Composition de la commission à la date de dépôt du rapport**

Voorzitter/Président: Philippe Goffin

A. — Vaste leden / Titulaires:

N-VA	Sophie De Wit, Sarah Smeyers, Goedele Uyttersprot, Kristien Van Vaerenbergh
PS	Eric Massin, Laurette Onkelinx, Özlem Özen
MR	Gautier Calomne, Gilles Foret, Philippe Goffin
CD&V	Sonja Becq, Raf Terwingen
Open Vld	Egbert Lachaert, Carina Van Cauter
sp.a	Johan Vande Lanotte
Ecolo-Groen	Stefaan Van Hecke
cdH	Christian Brotcorne

B. — Plaatsvervangers / Suppléants:

Christoph D'Haese, Koenraad Degroote, Daphné Dumery, Johan Klaps, Yoleen Van Camp
Paul-Olivier Delannois, Ahmed Laaouej, Karine Lalieux, Fabienne Winckel
Benoît Friart, Luc Gustin, Philippe Pivin, Stéphanie Thoron
Griet Smaers, Els Van Hoof, Servais Verherstraeten
Katja Gabriëls, Dirk Janssens, Sabien Lahaye-Battheu
David Geerts, Karin Jiroflée
Marcel Cheron, Benoît Hellings
Francis Delpérée, Vanessa Matz

C. — Niet-stemgerechtigd lid / Membre sans voix délibérative:

DéFI	Olivier Maingain
------	------------------

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie		
PS	:	Parti Socialiste		
MR	:	Mouvement Réformateur		
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams		
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten		
sp.a	:	socialistische partij anders		
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen		
cdH	:	centre démocrate Humaniste		
VB	:	Vlaams Belang		
PTB-GO!	:	Parti du Travail de Belgique – Gauche d'Ouverture		
DéFI	:	Démocrate Fédéraliste Indépendant		
PP	:	Parti Populaire		
Vuye&Wouters	:	Vuye&Wouters		

Afkorting bij de nummering van de publicaties:		Abréviations dans la numérotation des publications:	
DOC 54 0000/000:	Parlementair document van de 54 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer	DOC 54 0000/000:	Document parlementaire de la 54 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden	QRVA:	Questions et Réponses écrites
CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag	CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral
CRABV:	Beknopt Verslag	CRABV:	Compte Rendu Analytique
CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)	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:	Plenum	PLEN:	Séance plénière
COM:	Commissievergadering	COM:	Réunion de commission
MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)	MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers	Publications officielles éditées par la Chambre des représentants
Bestellingen: Natieplein 2 1008 Brussel Tel. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.dekamer.be e-mail : publicaties@dekamer.be	Commandes: Place de la Nation 2 1008 Bruxelles Tél. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.lachambre.be courriel : publications@lachambre.be
De publicaties worden uitsluitend gedrukt op FSC gecertificeerd papier	Les publications sont imprimées exclusivement sur du papier certifié FSC

DAMES EN HEREN,

Uw commissie heeft dit wetsvoorstel besproken tijdens haar vergaderingen van 12 juli, 20 september, 25 oktober en 22 november 2016.

I — PROCEDURE

Tijdens haar vergadering van 12 juli 2016 heeft de commissie met toepassing van artikel 28 van het Kamerreglement beslist om hoorzittingen te organiseren. Het verslag van deze hoorzittingen gaat als bijlage.

De commissie heeft tijdens haar vergadering van 25 oktober 2016 de voorzitter van de Kamer verzocht om de amendementen nrs. 1 en 2 (DOC 54 1966/003) met toepassing van artikel 98.2 van het Reglement voor dringend advies voor te leggen aan de Raad van State die op 7 november 2016 een advies heeft uitgebracht (DOC 54 1966/004).

II — INLEIDENDE UITEENZETTING VAN DE MINISTER VAN JUSTITIE

De heer Koen Geens, minister van Justitie, zet de krachtlijnen van het wetsontwerp uiteen.

Het wetsontwerp behelst twee hoofdliken die elkaar gedeeltelijk overlappen.

Enerzijds is er het luik met betrekking tot de bijzondere opsporingsmethoden, zoals observatie en infiltratie. Anderzijds is er het luik aangaande de methoden die verband houden met informaticasystemen (internet en elektronische communicatie) die evenwel niet noodzakelijk als bijzondere opsporingsmethoden kunnen worden gekwalificeerd.

De basiswetten ter zake zijn de wet van 28 november 2000 inzake informaticacriminaliteit en de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden. Beide zijn niet meer bij de tijd, en zijn toe aan herziening en verbetering, onder meer omdat ze geen rekening houden met ingrijpende technologische nieuwigheden zoals smartphones en sociale netwerken.

Gelet op de bijzondere omstandigheden waarmee we vandaag worden geconfronteerd (er wordt in dit verband verwezen naar de strijd tegen het terrorisme), wordt een aanpassing van het wettelijk kader nijpend. Het voorliggende wetsontwerp wenst hieraan tegemoet te komen. Het is het resultaat van een grondig overleg in de werkgroep die in 2015 werd opgericht en die bestaat uit leden van mijn kabinet en dat van de staatssecretaris bevoegd

MESDAMES, MESSIEURS,

Votre commission a examiné ce projet de loi au cours de ses réunions des 12 juillet, 20 septembre, 25 octobre et 22 novembre 2016.

I. — PROCÉDURE

Au cours de sa réunion du 12 juillet 2016, la commission a décidé, en application de l'article 28 du Règlement de la Chambre, d'organiser des auditions. Le rapport des auditions est annexé au présent rapport.

Lors de sa réunion du 25 octobre 2016, la commission a décidé d'inviter le Président à demander un avis d'urgence au Conseil d'Etat en application de l'art. 98.2 du Règlement sur les amendements n°s 1 et 2 (DOC 54 1966/003). L'avis a été donné le 7 novembre 2016 (DOC 54 1966/004).

II. — EXPOSÉ INTRODUCTIF DU MINISTRE DE LA JUSTICE

M. Koen Geens, ministre de la Justice, expose les lignes de force du projet de loi.

Celui-ci porte sur deux volets principaux, qui se recoupent en partie.

Le premier volet concerne les méthodes particulières de recherche, comme l'observation et l'infiltration. Le second a trait aux méthodes liées aux systèmes informatiques (internet et communications électroniques), qui ne peuvent toutefois pas nécessairement être qualifiées de méthodes particulières de recherche.

Les lois de base en la matière sont la loi du 28 novembre 2000 relative à la criminalité informatique et la loi du 6 janvier 2003 concernant les méthodes particulières de recherche. Les deux textes sont dépassés et nécessitent d'être revus et améliorés, notamment parce qu'ils ne tiennent pas compte de nouveautés technologiques importantes telles que les smartphones et les réseaux sociaux.

Compte tenu des circonstances particulières auxquelles nous sommes confrontés à l'heure actuelle (le ministre fait référence à la lutte contre le terrorisme), une modification du cadre législatif s'impose avec force. Le projet de loi à l'examen vise à rencontrer cet objectif. Ce projet de loi est le résultat d'une concertation approfondie menée au sein du groupe de travail qui a été créé en 2015 et qui se compose de membres du cabinet

voor privacy, de federale politie, de FOD Justitie, het parket en de onderzoeksrechters. Het voorontwerp van wet werd ook voorgelegd aan de Privacycommissie die geen fundamentele kritiek had, tenzij met betrekking tot de regeling aangaande de patrouilles op het internet.

De minister benadrukt dat de ontworpen regelingen evenwichtig zijn en rekening houden met het belang van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, enerzijds, en het belang van de waarheidsvinding. De stellers hebben daarvoor een aantal relevante parameters gebruikt (bv. de mate waarin de maatregel gevolgen kan hebben voor de privacy, het al dan niet geheime karakter van de maatregel, de aard van het misdrijf waarvoor hij kan worden toegepast, de overheid die de maatregel kan bevelen enz.).

De minister is ervan overtuigd dat men in de informatica-omgeving zeer ruime mogelijkheden moet hebben om bewijzen te vergaren. Zo moet hacking op afstand door speurders mogelijk worden. Die mogelijkheid moet evenwel aan wettelijke voorwaarden onderworpen zijn en degelijk worden omkaderd.

Net zoals de Raad van State in zijn advies heeft opgemerkt, vestigt de minister er de aandacht op dat de aangelegenheden die worden geregeld, ook een internationale dimensie hebben. Het internet en de sector van de elektronische communicatie hebben bij uitstek een internationaal karakter; helaas laat het internationaalrechtelijk kader in dit verband te wensen over. De opsporing en bestrijding van misdrijven worden gecompliceerd doordat men gegevens moet opvragen die verband houden met communicaties die plaatsvinden in België maar gebeuren middels tussenkomst van providers die officieel in het buitenland zijn gevestigd. Het wetsontwerp regelt die kwestie slechts gedeeltelijk. Er wordt aan herinnerd dat iedere internetdienst aangeboden op het Belgische grondgebied het Belgische recht moet naleven, daaronder begrepen inzake de tenuitvoerlegging van rechterlijke beslissingen over de toegang tot de gegevens. Voor de minister is het evenwel duidelijk dat er nood is aan een doorgedreven Europese regeling. Dit is een van de prioriteiten van de minister die er ook op wijst dat België op dit punt de nodige expertise in huis heeft.

Vervolgens wordt erop gewezen dat er voor de inlichtingendiensten eerlang een gelijkaardig wetsontwerp zal worden ingediend (tot wijziging van de wet van 4 februari 2010 betreffende de methoden voor het verzamelen van gegevens door de inlichtingendiensten.

du ministre et de celui du secrétaire d'État compétent pour la protection de la vie privée, de représentants de la police fédérale, du SPF Justice, du parquet et des juges d'instruction. L'avant-projet de loi a également été soumis à la Commission de la protection de la vie privée, qui n'a pas formulé de critique fondamentale, si ce n'est à l'égard de la réglementation relative aux patrouilles sur l'internet.

Le ministre souligne que les réglementations contenues dans le projet sont équilibrées et qu'elles tiennent compte de l'importance, d'une part, de la protection de la vie privée, et, d'autre part, de l'établissement de la vérité. Les auteurs ont utilisé pour ce faire un certain nombre de paramètres pertinents (p. ex. la mesure dans laquelle les mesures peuvent avoir un impact sur la protection de la vie privée, leur caractère secret ou non, la nature des infractions auxquelles elles peuvent s'appliquer, l'autorité qui peut en ordonner l'exécution, etc.).

Le ministre est convaincu que dans l'univers informatique, il faut pouvoir disposer de possibilités étendues de réunir des preuves. C'est ainsi notamment que le piratage à distance doit être possible pour les enquêteurs. Cette possibilité doit toutefois être soumise à des conditions légales et être correctement encadrée.

Comme le Conseil d'État l'a souligné dans son avis, le ministre attire l'attention sur le fait que les matières qui sont réglées par le projet de loi comportent également une dimension internationale. L'internet et les communications électroniques constituent par excellence un secteur qui revêt un caractère international. Or, malheureusement, le droit international offre un cadre largement insuffisant à cet égard. La détection et la lutte contre les infractions se complique par le fait qu'il faut demander des données relatives à des communications qui ont lieu en Belgique mais qui s'établissent par l'entremise de fournisseurs officiellement établis à l'étranger. Le projet de loi règle partiellement cette question. Le ministre rappelle par ailleurs que tout service internet proposé sur le territoire belge doit respecter le droit belge, en ce compris l'exécution des décisions judiciaires portant sur l'accès aux données. Le ministre considère toutefois qu'une réglementation européenne approfondie est manifestement nécessaire. Il s'agit d'une des priorités du ministre qui souligne également que, sur ce point, la Belgique dispose de l'expertise nécessaire.

Ensuite, le ministre signale qu'un projet de loi semblable (modifiant la loi du 4 février 2010 relative aux méthodes de recueil des données par les services de renseignement et de sécurité) sera prochainement déposé en ce qui concerne les services de renseignement.

In een volgende onderdeel belicht de minister de zes belangrijkste voorgenomen wijzigingen van het Wetboek van strafvordering.

1) Het verduidelijken en verbeteren van de regeling voor de niet-heimelijke zoeking in een informaticasysteem (bv. een *smartphone*)

In het wetsontwerp worden de respectievelijke bevoegdheden van de officieren van gerechtelijke politie, de procureur des Konings en de onderzoeksrechter geregeld.

De ontworpen regeling gaat uit van de volgende krachtlijnen:

— De officier van gerechtelijke politie kan een zoeking verrichten in het in beslag genomen apparaat;

— de procureur des Konings kan een zoeking verrichten in een systeem dat voor beslag vatbaar is, maar niet in beslag werd genomen;

— de procureur des Konings is eveneens bevoegd om een uitgebreide zoeking te bevelen, t.t.z. over te gaan tot een zoeking in de “*cloud*” onder de voorwaarde dat de gegevens zonder nieuw paswoord toegankelijk zijn.

— als deze gegevens in de “*cloud*” extra beschermd zijn, is de toelating van de onderzoeksrechter nodig.

2) het uitvoeren van het *cybercrime*-verdrag van de Raad van Europa door de invoering van een procedure voor de bevrozing van gegevens

De federale politie zal fungeren als contactpunt en zal kunnen overgaan tot een voorlopige bevrozing van gegevens. De definitieve beslissing dient wel te worden genomen door de gerechtelijke overheid, overeenkomstig de regels voor de wederzijdse rechtshulp in strafzaken.

3) het uitbreiden van de inijkoperatie.

Er wordt uitgelegd dat de inijkoperatie reeds bestaat in de huidige stand van het recht. Er wordt wel voorzien in een aantal wijzigingen.

— het zal voortaan mogelijk worden om gesloten voorwerpen te openen (bv. een slotvaste kast);

Dans une partie suivante, le ministre commente les six principales modifications envisagées du Code d’instruction criminelle.

1) clarification et amélioration du régime pour la recherche non secrète dans un système informatique (un *smartphone*, par exemple).

Le projet de loi règle les compétences respectives des officiers de police judiciaire, du procureur du Roi et du juge d’instruction.

Le régime en projet est basé sur les lignes de force suivantes:

— l’officier de police judiciaire peut effectuer une recherche dans l’appareil saisi;

— le procureur du Roi peut effectuer une recherche dans un système pouvant être saisi mais qui n’a pas été saisi;

— le procureur du Roi est également compétent pour ordonner une recherche étendue, c’est-à-dire pour procéder à une recherche dans le “*cloud*” à condition que les données soient accessibles sans nouveau mot de passe;

— si ces données font l’objet d’une protection supplémentaire dans le “*cloud*”, l’autorisation du juge d’instruction est nécessaire.

2) mise en œuvre de la convention “*cybercrime*” du Conseil de l’Europe par la création d’une procédure de gel des données;

La police fédérale fera office de point de contact et pourra procéder à un gel provisoire des données. La décision définitive doit toutefois être prise par l’autorité judiciaire, conformément aux règles de l’entraide judiciaire en matière pénale.

3) extension du contrôle visuel discret

Il est expliqué que le contrôle visuel discret existe déjà dans l’état actuel du droit. Une série de modifications sont cependant prévues:

— on pourra dorénavant ouvrir des objets fermés (par exemple une armoire fermée à clé);

— het zal toegelaten zijn om voorwerpen mee te nemen (bv. het meenemen van poeders teneinde na te gaan of het gaat om drugs) onder voorwaarde dat ze worden teruggelegd;

— de onderzoeksrechter zal een inkijkoperaties kunnen verrichten in informaticasystemen (bv. om na te gaan of een pc pedopornografische beelden bevat, zonder een kopie te mogen maken van de complete harde schijf).

4) de invoering van een specifieke maatregel voor interacties of infiltraties die uitsluitend op het internet plaatsvinden

De minister legt uit dat steeds vaker blijkt dat het internet een grote rol speelt in de fase van de voorbereiding en het plegen van misdrijven. De wettelijke mogelijkheden voor infiltratie zijn hieraan niet aangepast.

De ontworpen wijziging van artikel 46^{sexies} van het Wetboek van strafvordering wil hieraan tegemoet komen. Er wordt de aandacht op gevestigd dat de Privacycommissie bedenkingen had bij de voorgenomen zogenaamde “patrouilles op het internet” die erop neerkomen dat de politiediensten autonome bevoegdheden zouden krijgen op het vlak van administratieve politie en voor de opsporing van misdrijven. De commissie betreurt dat deze kwestie nog niet afdoende werd geregeld, terwijl ze dienaangaande gevat werd in het kader van een wetsontwerp uitgaande van de minister van Binnenlandse Zaken. Het voorliggende wetsontwerp zwijgt hierover — het regelt uitsluitend het gerechtelijk luik. De regering blijft evenwel verder werken aan een wettelijke regeling. De minister merkt evenwel op dat het een delicate aangelegenheid betreft.

5) over het onderscheppen van telecommunicatie: de samenvoeging van de heimelijke zoeking in een informaticasysteem en de onderschepping van telecommunicatie en uitbreiding van de lijst van misdrijven waarvoor de maatregel mogelijk is;

Het wetsontwerp voorziet in een aantal wijzigingen van de zogenaamde “telefoontap”-regeling.

Ten eerste zal het mogelijk worden om heimelijke zoekingen op afstand te verrichten in informaticasystemen. Dat is nodig, gelet op het toenemende belang van elektronische communicatie. De regering opteert ervoor om deze maatregel te integreren in de maatregel om een klassieke telefoontap te verrichten (door de technologische evolutie is het vaak niet mogelijk om een onderscheid te maken tussen beide). Omdat het gaat om een ingrijpende maatregel, wordt het stelsel van de

— il sera autorisé d'emporter des objets (par exemple de la poudre en vue de vérifier s'il s'agit de drogue) à condition de les remettre en place;

— le juge d'instruction pourra procéder à un contrôle visuel discret dans des systèmes informatiques (par exemple en vue de vérifier si un PC contient des images à caractère pédopornographique), sans pouvoir faire de copie de l'ensemble du disque dur.

4) création d'une mesure spécifique pour les interactions ou infiltrations ayant exclusivement lieu sur Internet

Le ministre explique qu'il s'avère de plus en plus souvent que l'internet joue un rôle important dans les phases de préparation et de commission d'infractions. Les possibilités légales d'infiltration ne sont pas adaptées à cette situation.

La modification proposée de l'article 46^{sexies} du Code d'instruction criminelle vise à remédier à ce problème. Il est souligné que la Commission pour la protection de la vie privée a émis des réserves quant au projet de “patrouilles sur internet”, en vertu duquel les services de police obtiendraient des pouvoirs autonomes sur la plan de la police administrative et pour la recherche d'infractions. La commission déplore que cette question n'ait pas encore été réglée de manière suffisante, alors qu'elle avait été saisie en la matière dans le cadre d'un projet de loi du ministre de l'Intérieur. Le projet de loi à l'examen ne prévoit rien à ce sujet — il règle exclusivement le volet judiciaire. Le gouvernement continue cependant à travailler à une réglementation légale. Le ministre fait néanmoins remarquer qu'il s'agit d'une matière délicate.

5) En matière d'interception des télécommunications: fusion de la recherche secrète dans un système informatique avec l'interception des télécommunications et extension de la liste des infractions pour lesquelles la mesure est possible;

Le projet de loi prévoit une série de modifications de la réglementation concernant les “écoutes téléphoniques”.

Premièrement, il sera possible de procéder à des recherches secrètes à distance dans des systèmes informatiques, ce qui est nécessaire compte tenu de l'importance croissante des communications électroniques. Le gouvernement a fait le choix d'intégrer cette mesure dans celle visant à effectuer une écoute téléphonique classique (l'évolution technologique empêche souvent de faire une distinction entre les deux). S'agissant d'une mesure drastique, le système de l'écoute téléphonique

telefoon tap als standaard genomen, omdat het degelijk omkaderd is en voldoende restrictief. De maatregel kan enkel worden toegelaten in het kader van een gerechtelijk onderzoek, met andere woorden onder de volledige controle van de onderzoeksrechter.

In de tweede plaats beoogt de regering de uitbreiding van de lijst met misdrijven waarvoor men een onderschepping kan verrichten. Die uitbreiding is deels ingegeven door Europeesrechtelijke verplichtingen. De minister benadrukt dat er een grondige analyse is gedaan vooraleer andere misdrijven, zoals heling, werden toegevoegd aan de lijst. Voor die misdrijven werd voorzien in extra voorwaarden (bv. moet de heling het gevolg zijn van het misdrijf mensenhandel).

6) de invoering van een wettelijke basis voor een databank van stemafdrukken die in de onderschepte telecommunicatie voorkomt.

De minister legt uit dat een gegevensbank met stemafdrukken een doeltreffend hulpmiddel kan zijn voor politiediensten. Er zullen gemakkelijker verbanden kunnen worden gelegd tussen verschillende onderzoeken en ook de blootlegging van criminele netwerken zou erdoor kunnen worden vergemakkelijkt. Er wordt wel benadrukt dat de verzamelde gegevens niet zullen worden gebruikt als bewijsmateriaal (zoals wel het geval is met DNA-gegevens). Met andere woorden: het is niet de bedoeling om vermeende daders te veroordelen op grond van de stemafdrukken die van hen werden bijgehouden.

Voor het overige verwijst de minister naar de memorie van toelichting en de artikelsgewijze bespreking

III. — ALGEMENE BESPREKING

1. Vragen en opmerkingen van de leden

Mevrouw Sophie De Wit (N-VA) beklemtoont dat het noodzakelijk is ons Wetboek van strafvordering aan de nieuwe technologieën aan te passen. De spreker is verheugd dat al die voorgestelde wijzigingen een betere werking van de onderzoeksprocedures mogelijk zullen maken. Zij herinnert eraan dat het regeerakkoord die aangelegenheid al tot een prioriteit had gemaakt, lang voordat de terroristische dreiging werd wat ze vandaag is.

Zowel door de Raad van State als tijdens de hoorzittingen is aangestipt dat het wetsontwerp ertoe strekt bepaalde bevoegdheden van de onderzoeksrechter naar het parket over te hevelen. De vereniging van

est considéré comme la norme, parce que celui-ci est correctement encadré et suffisamment restrictif. La mesure ne peut être autorisée que dans le cadre d'une instruction, en d'autres termes sous le contrôle intégral du juge d'instruction.

Deuxièmement, le gouvernement vise à étendre la liste des infractions susceptibles de faire l'objet d'une interception. Cet élargissement est en partie dicté par des obligations découlant du droit européen. Le ministre insiste sur le fait qu'une analyse approfondie a été effectuée avant d'ajouter d'autres infractions, telles que le recel, à la liste. Des conditions supplémentaires (par exemple, le recel doit être la conséquence de l'infraction de traite des êtres humains) ont été prévues concernant ces infractions.

La base légale pour une banque de données des empreintes vocales qui apparaissent dans les interceptions des télécommunications.

Le ministre explique qu'une banque de données des empreintes vocales peut constituer un outil efficace pour les services de police. Il sera plus aisé d'établir des liens entre les différentes enquêtes, ce qui permettra aussi de démasquer plus facilement des réseaux criminels. Il est souligné que les données collectées ne serviront pas d'élément de preuve (contrairement au cas des données relatives à l'ADN). En d'autres termes, le but n'est pas de condamner des auteurs présumés sur la base de leurs empreintes vocales qui ont été conservées.

Pour le surplus, le ministre renvoie à l'exposé des motifs et à la discussion des articles.

III. — DISCUSSION GÉNÉRALE

1. Questions et observations des membres

Mme Sophie De Wit (N-VA) souligne la nécessité d'adapter notre Code d'instruction criminelle aux nouvelles technologies. Toutes ces modifications proposées vont permettre un meilleur fonctionnement des procédures d'enquêtes, ce dont elle se réjouit. L'oratrice rappelle que l'accord de gouvernement avait déjà fait de ce sujet une priorité, bien avant que la menace terroriste ne soit ce qu'elle est devenue aujourd'hui.

Tant le Conseil d'État que les auditions ont pointé le fait que le projet de loi transfère certaines compétences du juge d'instruction vers le parquet. L'association des juges d'instruction craint de ne plus avoir suffisamment

onderzoeksrechters is bang dat zij niet langer voldoende controle over de onderzoeksmaatregelen zal hebben en vreest een onbalans met de grondrechten. De spreker begrijpt die bekommelingen, maar meent dat die overhevelingen aansluiten bij de keuzes die moeten worden gemaakt. Volgens haar wordt doorheen het wetsontwerp dat evenwicht gehandhaafd.

Mevrouw Özlem Özen (PS) geeft aan dat het ter bespreking voorliggende wetsontwerp een fundamentele tekst is. De bijzondere opsporingsmethoden zijn inderdaad maatregelen die per definitie de fundamentele rechten van de burgers aantasten. De hele uitdaging bestaat erin het kwetsbare en noodzakelijke evenwicht te vinden tussen enerzijds de behoeften van het onderzoek bij de opsporing van de strafbare feiten, en anderzijds de fundamentele rechten en vrijheden zoals het recht op privacy en de rechten van verdediging.

Gelet op de technologische ontwikkelingen moet de Belgische Staat daarop inspelen door zijn bijzondere opsporings- en onderzoeksmethoden te vervolmaken, teneinde de onderzoekers wettelijke hulpmiddelen te kunnen aanreiken om hun taken te vervullen.

De hele moeilijkheid ligt hierin dat het evenwicht dient te worden gevonden waarmee de rechtsstaat kan worden gehandhaafd terwijl vooruitgang wordt geboekt op het stuk van de openbare veiligheid. Uit de analyse van dat evenwicht kan de kwaliteit van een wettekst worden opgemaakt.

De spreker vindt dat die tekst jammer genoeg mijlenver van dat evenwicht verwijderd is. Dit wetsontwerp brengt immers de individuele vrijheden zwaar in het gedrang en maakt een onevenredige inmenging in het privéleven van de burgers mogelijk zonder dat de onontbeerlijke beveiligingen zijn ingebouwd.

De spreker gaat in op het vraagstuk van de rol van de onderzoeksrechter. Die laatste was tot dusver belast met de inachtneming van de fundamentele rechten en van het proportionaliteitsbeginsel tijdens het onderzoek, maar het wetsontwerp voorziet in een gevaarlijke verschuiving van diens prerogatieven naar het parket en de politie.

Die verschuiving is begonnen in het kader van het zogenaamde “Potpourri II”-wetsontwerp. Hetzelfde gebeurt hier met de bijzondere opsporingsmethoden. Die bevoegdheidsoverheveling is niets anders dan een versterking van de macht van het parket, dat onder het gezag van de minister wordt geplaatst.

Het is geenszins de bedoeling de betrokkenen tegen elkaar op te zetten. De magistraten, parketten en

le contrôle de ces mesures et elle craint un déséquilibre avec les droits fondamentaux. L'oratrice comprend ces inquiétudes, mais elle est d'avis que ces transferts cadrent dans les choix qui doivent être faits. A son sens, cet équilibre est maintenu à travers le projet de loi.

Mme Özlem Özen (PS) indique que le projet de loi en discussion est un texte fondamental. Les méthodes particulières de recherche sont effectivement des mesures qui par définition portent atteintes aux droits fondamentaux des citoyens et tout l'enjeu est centré sur le fragile et nécessaire équilibre à trouver entre, d'une part, les besoins de l'enquête dans la recherche des infractions et, d'autre part, les droits et libertés fondamentales tels que le droit à la vie privée et les droits de la défense.

Face aux évolutions technologiques, l'État belge doit réagir en perfectionnant ses méthodes particulières de recherche et d'enquête afin de permettre aux enquêteurs de disposer des outils légaux pour accomplir leurs missions.

Toute la difficulté réside dans la nécessité de trouver l'équilibre permettant la sauvegarde de l'État de droit tout en réalisant des progrès en termes de sécurité publique. C'est à l'analyse de cet équilibre qu'on peut juger la qualité d'un texte législatif.

Malheureusement, l'oratrice est d'avis que ce texte est loin de ce fameux point d'équilibre. En effet, ce projet de loi malmène les libertés individuelles et permet une ingérence disproportionnée dans la vie privée des citoyens sans prévoir les garde-fous indispensables.

L'oratrice aborde la question du rôle du juge d'instruction. Ce dernier était jusqu'à présent chargé du respect des droits fondamentaux et du principe de proportionnalité pendant l'instruction, mais le projet de loi opère un glissement dangereux de ses prérogatives vers le parquet et la police.

Ce glissement a débuté dans le cadre du projet de loi dit “Pot-pourri II”. Il est procédé de la même façon ici avec les méthodes particulières de recherche. Ce transfert de compétences n'est qu'un renforcement du pouvoir du parquet, qui est placé sous l'autorité du ministre.

La question n'est nullement d'opposer les uns aux autres. Les magistrats, parkets et policiers font

politiemensen verrichten opmerkelijk werk ondanks de draconische bezuinigingen.

Het openbaar ministerie heeft echter fundamenteel andere wettelijke taken dan de onderzoeksrechter: het parket is een partij in het rechtsgeding, en zijn rol beperkt zich ertoe de strafbare feiten en de plegers ervan op te sporen en te bestraffen; de onderzoeksrechter daarentegen voert onderzoek *à charge* en *à décharge*, en hoeft aan niemand rekenschap af te leggen. Door van het bevoegdheidspakket van de onderzoeksrechter een lege doos te maken, komt dus de hele onafhankelijkheid van justitie op de helling te staan.

Door een bevoegdheidsoverheveling naar het openbaar ministerie door te voeren, worden ook de rechten van de partijen bij het rechtsgeding aanmerkelijk ingeperkt. Het opsporingsonderzoek biedt de slachtoffers en de verdachten immers niet dezelfde rechten als het onderzoek: er geldt namelijk geen inzagerecht in het dossier, het is niet mogelijk te verzoeken om bijkomende onderzoekshandelingen, er is geen sprake van controle door de kamer van inbeschuldigingstelling enzovoort.

Indien de respectieve functies van het parket en de onderzoeksrechter ter discussie worden gesteld, dan moet dat in het kader van een alomvattende hervorming gebeuren om in toereikende waarborgen te voorzien en tegelijk vooruitgang te boeken inzake doeltreffendheid en doelmatigheid. In dezen vindt echter gaandeweg een heuse ontmanteling plaats van de bevoegdheden van de onderzoeksrechter ten gunste van het parket, zonder enige daadwerkelijke controle. Wat zal er daarna overblijven? Welke bevoegdheden zal de onderzoeksrechter behouden? Het zal achteraf nog veel makkelijker zijn de afschaffing van die functie te eisen.

Bovenop die ontmanteling komen nog een aantal maatregelen die echt op de individuele vrijheden inhakken. De spreekster wijst er onder meer op dat de ordestrejdkrachten niet alleen de mogelijkheid krijgen om tijdens de inijkoperatie gesloten voorwerpen te openen en mee te nemen, maar ook zullen kunnen bogen op een uitermate soepele regeling voor internetinfiltratie, met slechts een beperkte beroepsmogelijkheid voor de kamer van inbeschuldigingstelling; voorts wordt de af luisterperiode verlengd en zal die nu tot 8 maanden kunnen duren; bovendien zullen bepaalde bijzondere opsporingsmethoden mondeling kunnen worden toegestaan, in sommige gevallen zelfs zonder dat in een termijn voor een schriftelijke bevestiging is voorzien; ten slotte zal een politieambtenaar van de gerechtelijke politie een informaticasysteem mogen doorzoeken en zelfs de applicaties mogen openen.

un travail remarquable malgré les coupes sombres budgétaires.

Cependant, le ministère public dispose de missions légales fondamentalement différentes de celles du juge d'instruction: le parquet est une partie au procès, et son rôle se cantonne à la recherche et la répression des infractions et de leurs auteurs, contrairement à celui du juge d'instruction, qui instruit à charge et à décharge et qui n'a de comptes à rendre à personne. En vidant de sa substance les compétences du juge d'instruction, c'est donc toute l'indépendance de la justice qui est remise en question.

En procédant à un transfert de compétence vers le ministère public, ce sont aussi les droits des parties au procès qui sont réduits considérablement. L'information n'offre effectivement pas les mêmes droits aux victimes et aux personnes suspectées que l'instruction: il n'y pas d'accès au dossier, pas de possibilité de demander l'accomplissement d'acte d'instruction complémentaire, pas de contrôle de la chambre des mises en accusations, etc.

Si les rôles respectifs du parquet et du juge d'instruction sont remis en question, ils doivent l'être dans le cadre d'une réforme globale de façon à prévoir des garanties suffisantes tout en opérant des avancées en matière d'efficacité et d'efficience. Or, ici, il y a un véritable détricotage des compétences du juge d'instruction au profit du parquet sans aucun contrôle effectif. Que restera-t-il après? Quelles seront les compétences qui seront laissées au juge d'instruction? Il sera alors bien plus facile d'en réclamer sa suppression.

À ce détricotage s'ajoute encore une série de mesures qui constituent de véritables dérives pour les libertés individuelles. L'oratrice évoque notamment la possibilité faite aux forces de l'ordre d'ouvrir et d'emporter des objets fermés pendant le contrôle visuel discret; mais aussi l'augmentation du délai d'observation à trois mois; un régime extrêmement souple pour l'infiltration sur internet accommodé d'un recours limité devant la chambre des mises en accusation; l'allongement de la période d'écoute pouvant aller jusque 8 mois; la possibilité d'autoriser certaines méthodes particulières de recherche oralement, sans même que, dans certains cas, un délai pour une confirmation écrite ne soit prévu et enfin la possibilité de fouiller jusqu'à l'ouverture des applications, dans un système informatique saisi par un policier de la police judiciaire.

Ook de spreekster wil de criminaliteit bestrijden, maar ze is niet bereid de individuele vrijheden van de burger daarvoor op te offeren. Het instellen van een mechanisme zonder garanties kan de democratie in gevaar brengen. Wie zal de eventuele ontsporingen voorkomen? Die zijn immers onvermijdelijk, hoewel het buiten kijf staat dat de overgrote meerderheid van de maatregelen goed bedoeld is. Wat zal er gebeuren wanneer die instrumenten worden gehanteerd door hen die de democratie vijandig gezind zijn? We worden geconfronteerd met een uitholling van de individuele vrijheden, zonder dat zulks duidelijk wordt onderbouwd. Bovendien doet de regering geen moeite om uit te leggen waarom die “versoepelingen” (dat is nog zwak uitgedrukt) nodig of nuttig zijn in het veld, en voorziet ze niet in duidelijke, objectieve criteria.

Net om die ontsporingen te voorkomen, is het evenredigheidsbeginsel wettelijk bepaald. Het ziet ernaar uit dat een deel van dit wetsontwerp dat beginsel niet in acht neemt, hoewel het wordt gewaarborgd door het Europees Verdrag voor de rechten van de mens. Ook de deskundigen en de Raad van State hebben hun bezorgdheid ter zake geuit. Bijzondere technieken, zoals infiltratie of de verruimde zoekmogelijkheden in informaticasystemen, zijn toegelaten voor misdrijven die kunnen worden bestraft met een correctionele gevangenisstraf van één jaar. Dat wil zeggen dat deze voor de individuele vrijheden bijzonder nadelige technieken binnenkort kunnen worden bevolen bij een gewone diefstal. Deze methoden zouden moeten worden voorbehouden voor vrij zware feiten die de inmenging in de fundamentele rechten van de burgers rechtvaardigen. De efficiëntie zal ver te zoeken zijn; bovendien gaat het om technieken die de Staat zeer veel kosten, terwijl die nu er nu al niet in slaagt die kosten te betalen.

Tevens moet deze tekst worden gezien in het licht van de verdwijning van het stelsel van de nietigheden; dat bestaat haast niet meer sinds de “potpourri II-wet”. Hoewel het nieuwe artikel 90^{ter} meer inmenging in het privéleven van de burgers toelaat, is er niet langer sprake van nietigheid wanneer het bevelschrift van de onderzoeksrechter niet alle vermeldingen bevat die vereist zijn voor de bij dat artikel bepaalde maatregelen. De deskundigen hebben er nochtans duidelijk op gewezen dat het zeer belangrijk is dat een procedureschendende handeling wordt bestraft, zeker als het observaties, inijkoperaties, infiltraties of taps betreft. Waartoe zouden die regels zonder overeenkomstige bestraffing dienen? Zonder die sancties kan gewag worden gemaakt van ontsporingen die een politiestaat waardig zijn, zoals de OVB heeft aangeklaagd.

Tot slot gaat de spreekster in op de flagrante schending van het beroepsgeheim, in dit geval van de

L'oratrice entend elle aussi lutter contre la criminalité. Cependant, elle n'est pas prête à sacrifier les libertés individuelles du citoyen. Organiser un dispositif exempt de garde-fous est dangereux pour la démocratie. Qui pourra empêcher les éventuelles dérives? Car il y en a toujours, bien que la probité de l'écrasante majorité des mesures ne puisse être mise en cause. Qu'arrivera-t-il le jour où ces instruments seront dans les mains des ennemis de la démocratie? Nous sommes face à une précarisation des libertés individuelles sans justification claire. En outre, le gouvernement ne prend pas la peine d'expliquer pourquoi ces “assouplissements”, le mot est faible, sont nécessaires ou utiles sur le terrain et il ne pose pas de critères objectifs clairs.

C'est pour prévenir ces dérives que le principe de proportionnalité est prescrit par la loi. Il s'avère qu'une partie de ce projet de loi ne respecte pas ce principe pourtant garanti par la Convention européenne des droits de l'homme. Les experts et le Conseil d'État s'en sont également inquiétés. Des techniques spéciales comme l'infiltration, ou encore l'extension dans la recherche informatique sont permises pour des infractions pouvant donner lieu à un emprisonnement correctionnel d'un an. Cela veut dire que, demain, on pourrait ordonner ces techniques ultra-attentatoires aux libertés individuelles pour un simple vol. Ces méthodes devraient être réservées à une criminalité relativement importante justifiant cette ingérence dans les droits fondamentaux des citoyens. On sera loin de l'efficacité alors que ces techniques sont très coûteuses pour l'État qui ne parvient déjà pas aujourd'hui à payer ces frais.

En outre, il faut mettre aussi en parallèle ce texte avec la disparition du régime des nullités qui n'existe quasi plus depuis le projet de loi dit “Pot-pourri II”. Alors que l'ingérence dans la vie privée des citoyens s'accroît avec le nouvel article 90^{ter}, les mentions de l'ordonnance du juge d'instruction pour les mesures ordonnées par cet article ne sont plus prévues à peine de nullité. Pourtant, ce n'est pas faute d'avoir été alerté par les experts qui ont très clairement rappelé qu'il était primordial de sanctionner un acte pris en violation des procédures, d'autant plus lorsqu'il s'agit d'observation, de contrôle visuel discret, d'infiltration ou d'écoutes. À quoi serviraient ces règles sans sanction? Sans ces sanctions, on peut parler de dérives dignes d'un État policier, comme l'a dénoncé l'OVB.

Enfin, l'oratrice insiste sur l'attaque flagrante du secret professionnel et ici en l'occurrence celui des

advocaten en van de artsen. Volgens het wetsontwerp zullen de onder het beroepsgeheim ressorterende communicaties van de advocaten en van de artsen op de griffie worden bewaard in een apart dossier. Daardoor kunnen die gegevens later worden geraadpleegd. Dat is een onaanvaardbare, onverantwoorde en niet te verantwoorden schending van het beroepsgeheim.

Tot besluit geeft de spreekster aan dat het ter bespreking voorliggende wetsontwerp een achteruitgang betekent voor de rechtsstaat, en in het bijzonder voor de openbare vrijheden. Jammer genoeg sluit het aan bij wat deze regering al de hele regeerperiode heeft gedaan, met name voorzien in weinig kwaliteitsvolle, overhaaste berechting, waarbij men het verschil niet kent tussen snel en overijld.

De heer Gilles Foret (MR) geeft aan dat uit de hoorzittingen duidelijk is gebleken dat de wet moet worden gewijzigd, met name niet alleen met betrekking tot de toepassing van de vigerende wetgeving en de realiteit in het veld, maar ook in het licht van de evolutie van de technologieën en de nieuwe dreiging waarmee we worden geconfronteerd. Tevens is het noodzakelijk gebleken om te beschikken over een transparant raamwerk dat bevattelijk is voor alle spelers in het veld, alsook de garanties met betrekking tot onze fundamentele vrijheden (onder meer de bescherming van het privéleven) veilig te stellen en te verankeren in het licht van de evenredigheids-, subsidiariteits- en finaliteitsbeginselen.

De spreker beklemtoont het belang van de samenwerking, niet alleen tussen de verschillende diensten, maar ook tussen de verschillende landen, in het kader van de wederzijdse rechtshulp en de rogatoire commissies. Tevens moet de samenwerking tussen de gouvernementele overheden en derden verbeteren, met name inzake de gegevenscodering, alsook inzake de territorialiteit en de problemen bij het verwerken van gegevens die niet in ons land zijn opgeslagen. De bestaande samenwerkingsverbanden moeten worden versterkt. De minister neemt daar actief aan deel.

Het ter bespreking voorliggende wetsontwerp én de verschillende erin aangebrachte wijzigingen zullen bovendien op korte termijn moeten worden geëvalueerd. Het is belangrijk na te gaan hoe het veld met deze wijzigingen omgaat. Het ware nuttig zich te laten inspireren door de verschillende transparantierapporten die in sommige internationale ondernemingen worden gehanteerd.

Tot besluit geeft de spreker mee ervan overtuigd te zijn dat dit wetsontwerp erin zal slagen de delicate balans te waarborgen tussen de veiligheidsvereisten en de bescherming van de fundamentele rechten.

avocats et des médecins. Le projet de loi prévoit que les communications des avocats et des médecins couvertes par le secret professionnel seront conservées au greffe dans un dossier séparé. De cette façon, ces données pourront faire l'objet d'une consultation ultérieure. Il s'agit là d'une atteinte inadmissible au secret professionnel injustifié et injustifiable.

En conclusion, le présent projet de loi est une régression pour l'État de droit et singulièrement pour les libertés publiques. Malheureusement, il est dans la lignée de ce qui a été proposé par ce gouvernement durant toute cette législature: l'organisation d'une justice expéditive de bas de gamme en confondant vitesse et précipitation.

M. Gilles Foret (MR) indique que les auditions ont clairement démontré la nécessité de modifier la loi, notamment au regard de l'application de la législation actuelle et des réalités du terrain, mais aussi de l'évolution des technologies et de la nouvelle menace à laquelle nous sommes confrontés. Il est aussi apparu qu'il était nécessaire de disposer d'un cadre transparent et compréhensible pour tous les acteurs du terrain et qu'il fallait assurer et consolider les garanties vis-à-vis de nos libertés fondamentales dont la protection de la vie privée, et ce, au regard des principes de proportionnalité, de subsidiarité et de finalité.

L'orateur insiste sur l'importance de la collaboration entre les différents services, mais aussi entre les différents pays dans le cadre de l'entraide judiciaire et des commissions rogatoires. Il faut aussi travailler à l'amélioration de la collaboration entre les autorités gouvernementales et les tiers, notamment concernant le chiffrement, mais aussi la territorialité et la difficulté de maîtriser les données qui ne sont pas stockées dans notre pays. Les collaborations existantes doivent être renforcées. Le ministre y participe activement.

En outre, il faudra évaluer à court terme ce projet de loi et les différentes modifications qui y sont apportées. Il est important d'examiner comment ces modifications vivent sur le terrain. Il serait utile de prendre exemple sur les différents rapports de transparence qui existent dans certaines sociétés internationales.

En conclusion, l'orateur est convaincu que le difficile équilibre entre les exigences de sécurité et la protection des droits fondamentaux est assuré à travers ce projet de loi.

De heer Raf Terwingen (CD&V) geeft aan dat de bij dit wetsontwerp voorgestelde aanpassingen zowel te maken hebben met de technologische evolutie als met de realiteit in het veld. Hij verwijst naar de hoorzitting met de heer Farcy, die heeft aangegeven dat de onderzoekers de mogelijkheid moet worden geboden zich op virtueel terrein te begeven. Voorts is het een goede zaak dat de termijn om sommige onderzoeksdaten te stellen, van start gaat na de uitvoering van de technische voorbereidingswerkzaamheden. Zulks strookt met de noden in het veld.

Zo klinkt onder meer de kritiek dat het wetsontwerp de grondrechten onvoldoende zou beschermen doordat te veel bevoegdheden worden overgeheveld van de onderzoeksrechter naar het parket. Nochtans heeft de vereniging van onderzoeksrechters zelf aangegeven dat de onderzoeksrechter niet bij elke informatieopsporing tussenbeide diende te komen. Het gevonden evenwicht moet ook worden beoordeeld in het licht van de op til zijnde modernisering van het strafrecht.

De lijst in artikel 90^{ter} van het Wetboek van strafvordering wordt uitgebreid tot welbepaalde feiten, zoals aanranding van de eerbaarheid en verkrachting, wat een uitstekende zaak is.

Mevrouw Carina Van Cauter (Open Vld) wijst nadrukkelijk op het overleg met de actoren in het veld dat aan dit wetsontwerp is voorafgegaan en dat tot een evenwichtige en evenredige reglementering heeft geleid. Onze onderzoeksmethoden worden aangepast aan de technologische evoluties. Deze reglementering is evenredig, meer bepaald aangaande de rol die de onderzoeksrechter krijgt in het raam van de bijzondere opsporingsmethoden.

De spreekster vraagt ten slotte om meer informatie over artikel 39 van het Wetboek van strafvordering, de bescherming van het beroepsgeheim en de zoekmogelijkheden in informaticasystemen voor advocaten.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) herinnert eraan dat het om een uitermate technische aangelegenheid gaat. Het komt erop aan een degelijk juridisch raamwerk op te zetten, dat aangepast is aan de stand van de technologie en dat ervoor zorgt dat de politie misdadigers met gelijke wapens kan bestrijden, meer bepaald wat de communicatie-instrumenten betreft.

De spreker heeft niettemin enkele fundamentele opmerkingen over het wetsontwerp. Het past binnen de sinds enkele jaren bestaande trend om almaar meer bevoegdheden over te hevelen van de onderzoeksrechter naar de procureur des Konings of naar de politie,

M. Raf Terwingen (CD&V) indique que les adaptations proposées par le projet de loi sont liées, d'une part, aux évolutions technologiques et, d'autre part, à la réalité du terrain. Comme l'avait dit M. Farcy lors des auditions, les possibilités pour les enquêteurs doivent évoluer vers le monde virtuel. Par ailleurs, c'est une bonne chose que le délai pour réaliser certaines mesures de recherche démarre une fois que les préparations techniques ont été effectuées. Cela répond aux besoins du terrain.

Une des critiques entendues est que le projet de loi ne protégerait pas suffisamment les droits fondamentaux en transférant trop de compétences du juge d'instruction vers le parquet. L'association des juges d'instruction a pourtant dit elle-même que le juge d'instruction ne devait pas intervenir dans le cadre de chaque recherche d'informations. L'équilibre qui a été trouvé doit aussi être vu au regard des modernisations du droit pénal qui sont à venir.

La liste de l'article 90^{ter} du Code d'instruction criminelle est étendue à certains faits tels que l'attentat à la pudeur et le viol, ce qui est une très bonne chose.

Mme Carina Van Cauter (Open Vld) insiste sur la concertation qui a précédé l'élaboration de ce projet de loi, avec les acteurs de terrain, et qui a conduit à une réglementation équilibrée et proportionnelle. Nos méthodes de recherche sont adaptées aux évolutions technologiques. Cette réglementation est proportionnelle, notamment en ce qui concerne le rôle attribué au juge d'instruction dans le cadre des méthodes particulières de recherche.

L'oratrice demande enfin plus d'informations concernant l'article 39 du Code d'instruction criminelle et la protection du secret professionnel et les recherches informatiques pour les avocats.

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) rappelle à quel point il s'agit d'une matière très technique. Il est essentiel de créer un bon cadre juridique. Celui-ci doit être adapté aux évolutions techniques, et la police doit pouvoir travailler à armes égales avec les criminels, en particulier concernant les outils de communications utilisés.

L'orateur a cependant un certain nombre de remarques fondamentales concernant le projet de loi. Celui-ci s'inscrit dans une tendance depuis quelques années qui veut qu'on transfère de plus en plus de compétences du juge d'instruction vers le procureur du

alsook om de procureur des Konings nieuwe noodmaatregelen in handen te geven. Daarbij rijst het probleem dat die laatste, anders dan de onderzoeksrechter, niet onpartijdig is. De spreker haalt enkele voorbeelden aan van bevoegdheden die naar de procureur des Konings zijn overgeheveld: het mini-opsporingsonderzoek in het raam van de zogeheten wet-Franchimont van 12 maart 1998; de BOM-methoden in 2003; de verzameling van bankgegevens in 2005; de identificatie van de abonnee of van de gebruiker van elektronische communicatie (artikel 46*bis* van het Wetboek van strafvordering); de vergelijking van dna-profielen sinds november 2011; de uitbreiding van het mini-opsporingsonderzoek in februari 2016 enzovoort.

Dit wetsontwerp gaat dezelfde weg op. De bevoegdheid om zoekingen in een informaticasysteem te doen (artikel 88*ter* van het Wetboek van strafvordering) wordt overgeheveld naar de procureur des Konings.

Op termijn zal de functie van onderzoeksrechter worden vervangen door die van rechter van het onderzoek. Aan de ene kant is de vereniging van onderzoeksrechters verheugd over de invoering van nieuwe methoden waarvan de onderzoeksrechters bij hun onderzoeken gebruik zullen kunnen maken, maar aan de andere kant baren de afname van de gerechtelijke controle en de verdwijning, op termijn, van de onderzoeksrechter haar zorgen.

In het raam van het nieuwe artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering aangaande de zoekingen in informaticasystemen wordt gewerkt met vier beslissingsniveaus, waarbij alleen de heimelijke zoeking in een informaticasysteem de bevoegdheid van de onderzoeksrechter blijft. Die verschillende beslissingsniveaus zijn niet vanzelfsprekend voor de mensen in het veld, die naargelang van het geval zullen moeten nagaan of ze een beslissing van een onderzoeksrechter nodig hebben, dan wel een van de procureur des Konings of van een officier van gerechtelijke politie. Zo is het criterium van het informaticasysteem dat in beslag is genomen of kan worden genomen, niet duidelijk genoeg.

Het gaat heel ver wanneer men zich toegang verschaft tot e-mails, Facebook enzovoort. Zoiets zou alleen met instemming van de onderzoeksrechter mogen. Het betreft immers heel persoonlijke gegevens van de mogelijke verdachte of van diens familieleden, zoals foto's, sms-berichten enzovoort. Waarom wordt bovendien niet uitdrukkelijk bepaald dat niet-heimelijke zoekingen doelgericht moeten zijn, om te voorkomen dat ze te breed worden uitgevoerd? Niet-doelgerichte zoekingen in een informaticasysteem zijn even ingrijpend als een huiszoeking, waarvoor nochtans een bevel van een onderzoeksrechter vereist is.

Roi ou la police et qui veut qu'on attribue de nouvelles mesures d'urgence au procureur du Roi. Le problème étant que ce dernier n'est pas impartial, contrairement au juge d'instruction. L'orateur cite des exemples de ces transferts de compétence au profit du procureur du Roi. C'est le cas notamment de la mini-instruction datant de la loi dite Franchimont du 12 mars 1998; ou encore des méthodes "MPR" en 2003; de la récolte de données bancaires en 2005; de l'identification de l'abonné ou de l'utilisateur des communications électroniques (article 46 bis du Code d'instruction criminelle); de la comparaison de profils ADN depuis novembre 2011; de l'extension de la mini-instruction en février 2016; etc.

C'est à nouveau le cas dans le cadre du présent projet de loi. La compétence de la recherche dans un système informatique (article 88 ter du Code d'instruction criminelle) est transférée au procureur du Roi.

À terme, la fonction de juge d'instruction sera remplacée par celle de juge de l'enquête. L'association des juges d'instruction applaudit d'une part la mise en œuvre de nouvelles méthodes auxquelles les juges d'instruction auront accès dans le cadre de leurs enquêtes, mais elle est d'autre part préoccupée par la diminution du contrôle judiciaire et la disparition à terme du juge d'instruction.

Dans le cadre du nouvel article 39*bis* du Code d'instruction criminelle sur les recherches dans les systèmes informatiques, on fonctionne avec quatre niveaux de décision, dans le cadre desquels seule la recherche secrète dans un système informatique reste de la compétence du juge d'instruction. Ces différents niveaux de décision ne sont pas évidents pour les personnes sur le terrain, qui devront vérifier s'ils ont besoin d'une décision du juge d'instruction ou du procureur du roi ou d'un officier de police judiciaire selon le cas dans lequel ils se trouvent. Le critère du système informatique qui est saisi ou susceptible d'être saisi par exemple manque de clarté.

Le fait d'avoir accès aux emails, à Facebook, etc. est intrusif. Cela ne devrait pas pouvoir se faire sans autorisation du juge d'instruction. Il s'agit de données très personnelles du suspect potentiel ou des membres de sa famille, telles que des photos, des conversations par sms, etc. En outre, pourquoi ne pas préciser explicitement que les recherches non secrètes doivent être ciblées, afin d'éviter que les recherches ne soient beaucoup trop larges? Des recherches non ciblées dans un système informatique sont aussi intrusives qu'une perquisition, qui nécessite pourtant un mandat d'un juge d'instruction.

Voor heimelijke zoekingen blijft de onderzoeksrechter bevoegd, en dat is terecht. Toch gaat een en ander veel verder dan louter telefoontaps: e-mails kunnen worden geanalyseerd nog voordat ze worden verstuurd; de politie kan op afstand programma's installeren enzovoort. Dat is zeer verregaand en dus is het belangrijk te waken over de toepassing van het evenredigheids- en het subsidiariteitsbeginsel. Altijd moet de vraag worden gesteld of er geen minder ingrijpende middelen zijn om het onderzoek te voeren en informatie te vergaren.

De lijst met misdrijven die telefoontap rechtvaardigen (artikel 90ter), wordt uitgebreid. Dat is bijvoorbeeld zeer nuttig in het geval van kinderpornografie of van mensenhandel. Maar in hoeverre is zo iets nodig voor heling van kunstwerken, temeer daar de ter zake bevoegde politieel werd opgedoekt? Dat is niet geloofwaardig.

Infiltratie op het internet is ook een heel ingrijpende maatregel en moet daarom worden uitgevoerd na beslissing van een onderzoeksrechter. Maar waarom breidt men de maatregel uit tot "de geïdentificeerde personen die misdrijven plegen of zouden plegen [die] bestraft worden met een gevangenisstraf van een jaar of een zwaardere straf"? Daarmee worden uiteindelijk vrijwel alle misdrijven van het Strafwetboek bedoeld, wat heel ruim is. Is dat nog proportioneel?

Voorts is de afschaffing van de nietigheidssanctie in geval van misbruik bij de aanwending van die maatregelen problematisch. Zelfs al gaat men ervan uit dat de politiediensten en het gerechtelijk apparaat die wet correct toepassen, toch is het nodig te voorzien in een vangnet in geval van misbruik.

De spreker verwijst vervolgens naar de amendementen 1 en 2 van de meerderheid, die duidelijk zijn geïnspireerd door het voorstel van procureur-generaal Delmule in het kader van de hoorzittingen. De procureur des Konings zal bij een flagrante terroristische aanslag gedurende 72 uur telefoontaps kunnen gelasten zonder bevestiging door de onderzoeksrechter. De spreker vindt dat men met die maatregel de moeilijkheden omzeilt om artikel 12 van de Grondwet in verband met de voorlopige hechtenis te wijzigen. Men zou met betrekking tot die twee fundamentele wijzigingen het advies van de Raad van State moeten inwinnen.

De heer Christian Brotcorne (cdH) geeft aan dat onze wetgeving hoognodig aan de technologische evolutie moet worden aangepast, zoals uit de hoorzittingen is gebleken. Het probleem is echter om een balans te vinden tussen het recht op veiligheid en de eerbiediging van de privacy. Het Europees Hof voor de Rechten van

La recherche secrète reste de la compétence du juge d'instruction, à raison. Cependant, cela va beaucoup plus loin que les seules écoutes téléphoniques: les mails peuvent être analysés avant envoi, la police peut installer des programmes à distance, etc. C'est donc très intrusif et il est essentiel de veiller à l'application des principes de proportionnalité et de subsidiarité. Il faut toujours se demander s'il n'existe pas des moyens moins intrusifs pour mener l'enquête et récolter de l'information.

La liste des infractions permettant des écoutes téléphoniques (article 90ter) est élargie. C'est en effet très utile en ce qui concerne par exemple la pédopornographie ou la traite des êtres humains. Mais en quoi est-ce nécessaire pour le recel d'œuvres d'art, alors que la cellule policière compétente en la matière a été supprimée? Cela manque de crédibilité.

L'infiltration sur Internet est elle aussi une mesure très intrusive et devra donc se faire sur décision d'un juge d'instruction. Cependant, pourquoi élargit-on la mesure aux personnes visées qui commettent ou commettraient des infractions punissables d'un emprisonnement d'un an minimum? Cela vise en définitive pratiquement l'entièreté des infractions du Code pénal, ce qui est très large. Est-ce encore proportionnel?

Par ailleurs, la suppression de la sanction de la nullité en cas d'abus dans l'utilisation de ces mesures est problématique. Même si on part du principe que les forces policières et judiciaires appliqueront cette législation de manière correcte, il est cependant nécessaire de prévoir un garde-fou en cas d'abus.

M. Van Hecke se réfère ensuite aux amendements n°s 1 et 2 introduits par la majorité, qui sont clairement inspirés par la proposition faite par le procureur-général Delmule dans le cadre des auditions. Le procureur du Roi pourra ordonner les écoutes téléphoniques en cas de flagrant délit d'attaque terroriste pendant 72 heures, sans confirmation du juge d'instruction. Pour l'orateur, on contourne par cette mesure les difficultés rencontrées pour modifier l'article 12 de la Constitution concernant la garde à vue. Il faudrait demander l'avis du Conseil d'État concernant ces deux amendements fondamentaux.

M. Christian Brotcorne (cdH) indique qu'il est indispensable que notre législation soit adaptée aux évolutions technologiques, comme l'ont démontré les auditions. Le problème reste de trouver l'équilibre entre le droit à la sécurité et le respect de la vie privée. La Cour européenne des droits de l'homme met l'accent

de Mens benadrukt dat willekeurige inmenging absoluut moet worden voorkomen. Dergelijke inmenging moet zijn verantwoord op grond van objectieve elementen. De nationale bepalingen moeten voldoende duidelijk en nauwkeurig aangeven in welke omstandigheden de overheid is gemachtigd om gebruik te maken van een geheim onderzoek. Algemeen gezien heeft men dat punt van evenwicht bereikt.

De spreker komt terug op drie punten die tijdens de hoorzittingen ter sprake werden gebracht.

Allereerst dreigt het beroepsgeheim van de artsen en advocaten in gevaar te komen. Nu bepaalt de wet dat communicaties die onder het beroepsgeheim vallen, niet in notulen worden opgenomen of niet worden bewaard. Het wetsontwerp bepaalt dat ze afzonderlijk in de griffie zullen worden bewaard. Is dat geen aantasting van het beroepsgeheim? Wat heeft de minister ertoe gebracht te kiezen voor die wijziging, die niet in de memorie van toelichting wordt verantwoord?

De tweede opmerking van de spreker betreft de rol van de onderzoeksrechter in de toekomst. Er is een tendens om aan die functie een einde te maken. De onderzoeksrechter voert een onderzoek *à charge en à décharge*, in tegenstelling tot het parket, dat de wanbedrijven, misdrijven en misdaden vervolgt. Dat zijn dus twee verschillende rollen. De spreker heeft het gevoel dat het lot van de functie van onderzoeksrechter al is bezegeld. Via artikel 46^{quinquies} mag het parket beslissen om een gebouw binnen te dringen, meubelen te openen en toegang tot bepaalde gegevens te hebben. Dat lijkt heel sterk op een huiszoeking, maar de voorafgaande toestemming van de onderzoeksrechter is hier niet langer vereist. Die verschuiving roept heel wat vragen op. De spreker vraagt zich dan ook af hoe men het noodzakelijke evenwicht nog kan bereiken als de centrale figuur in het onderzoek, die de nodige waarborgen kan bieden, verdwijnt.

Met betrekking tot de nietigheidssanctie kan de spreker begrijpen dat men de vervolging zo effectief mogelijk wil maken, vooral in de huidige context. Men moet de betrokkenen echter responsabiliseren en hun eraan herinneren dat de handelingen die zij stellen zo indringend zijn dat ze zullen worden onderworpen aan toetsing door de onderzoeksrechter. Om meer evenwicht in de tekst te brengen, zou men vormvereisten moeten voorschrijven die zo fundamenteel zijn dat ze noodzakelijk zijn op straffe van nietigheid.

sur la nécessité impérieuse d'éviter des ingérences arbitraires. Il faut des éléments objectifs justifiant ces ingérences. Les dispositions nationales doivent être suffisamment claires et précises pour indiquer dans quelles circonstances elles habilitent la puissance publique à recourir à des recherches secrètes. Globalement, on est arrivé à ce point d'équilibre.

L'orateur revient sur trois points soulevés dans le cadre des auditions.

Premièrement, il revient sur le secret professionnel des médecins et avocats qui pourrait être menacé. Actuellement, la législation prévoit que les communications couvertes par le secret professionnel ne sont ni consignées dans un procès-verbal ni conservées. Le projet de loi prévoit qu'elles seront conservées séparément au greffe. N'est-ce pas une atteinte au secret professionnel? Qu'est-ce qui a conduit le ministre à opter pour cette modification, qui n'est pas justifiée par l'exposé des motifs?

La deuxième observation de l'orateur concerne le rôle du juge d'instruction à l'avenir. Il y a une tendance visant à mettre fin à la fonction de ce juge d'instruction dans le futur. Le juge d'instruction instruit à charge et à décharge au contraire du parquet qui poursuit les infractions et les crimes et délits. Ce sont donc deux rôles différents. L'orateur a le sentiment que le sort de la fonction du juge d'instruction a déjà été décidé. L'article 46^{quinquies} autorise le parquet à décider de pénétrer dans un immeuble et procéder à l'ouverture des meubles et accéder à certaines données. Cela s'apparente à une perquisition, pourtant, l'autorisation préalable du juge d'instruction n'est plus requise. C'est un glissement très interpellant. L'orateur se demande comment l'équilibre nécessaire pourra encore être atteint si la figure centrale de l'instruction, qui permet d'offrir les garanties nécessaires, disparaît.

Par rapport à la sanction de nullité, l'orateur peut comprendre qu'on veuille rendre les poursuites les plus efficaces possible, en particulier dans le contexte actuel. Cependant, il faut responsabiliser les acteurs et leur rappeler que les actes qu'ils posent sont à ce point intrusifs qu'ils feront l'objet d'un contrôle par le juge d'instruction. Il faudrait prescrire les formalités qui sont tellement fondamentales qu'elles sont requises à peine de nullité, afin d'apporter plus d'équilibre à ce texte.

2. Antwoorden van de minister

De heer Koen Geens, minister van Justitie, staat voor- eerst stil bij de kwestie van de onafhankelijkheid en onpartijdigheid van het openbaar ministerie. Hij benadrukt dat, sinds de grondwetswijziging van 20 november 1998, artikel 151 van de Grondwet uitdrukkelijk bepaalt dat het openbaar ministerie “onafhankelijk (is) in de individuele opsporing en vervolging van misdrijven (...)”. Het is dus geen verlengstuk van de uitvoerende macht; enkel voor wat de bindende richtlijnen van het strafrechtelijk beleid en die van het opsporingsbeleid betreft, heeft de minister van Justitie een “reglementerende” bevoegdheid. De minister vindt het problematisch dat men al te vaak beweert dat er een zekere versmelting is tussen uitvoerende macht en parket. Die bewering strookt niet met de Grondwet en de realiteit.

Voorts wordt onderstreept dat de minister geen plannen heeft om de onderzoeksrechter af te schaffen, in tegenstelling tot wat sommige leden beweren. Hij verwijst in dat verband naar de hoorzitting met de leden van de Commissie voor de herziening van het strafprocesrecht op 14 oktober 2016, waar in alle openheid uiteengezet werd welke plannen de deskundigen hebben in verband met de functie van onderzoeksrechter. Uit die hoorzitting blijkt ook dat de rechter van het onderzoek nog steeds machtigingen zal moeten geven zoals vandaag het geval is (bv. voor een telefoontap); overigens zal het steeds dezelfde magistraat zijn die ten aanzien van verdachte x of y machtigingen zal geven. In zijn nieuwe rol zal de rechter van de onderzoeksrechter evenwel niet meer zoals nu, van bij de aanvang ervan, de leiding van het onderzoek nemen. Uit de uiteenzettingen van de deskundigen zou men zelfs kunnen afleiden dat dit zelfs zou kunnen bijdragen tot de onafhankelijkheid en onpartijdigheid van de rechter van het onderzoek. Die onafhankelijkheid en onpartijdigheid kunnen soms immers in het gedrang komen, doordat men tegelijk het onderzoek moet leiden en onderzoeksmaatregelen moet nemen.

Aansluitend bevestigt de minister dat de potpourri II-wet het inderdaad mogelijk maakt om, onder bepaalde voorwaarden, huiszoekingen te verrichten door middel van de mini-instructie. De onderzoeksrechters hebben zich niet kritisch uitgelaten tegenover deze nieuwigheid en de minister stipt aan dat de onderzoeksrechter, indien hij dat wenst, de leiding van het onderzoek in handen kan nemen indien hij dat, op grond van de resultaten de huiszoeking, nuttig acht. Dit bewijst opnieuw dat men niet evolueert in de afschaffing van de onderzoeksrechter.

2. Réponses du ministre

M. Koen Geens, ministre de la Justice, s'attarde d'abord sur la question de l'indépendance et de l'impartialité du ministère public. Il souligne que, depuis la modification constitutionnelle du 20 novembre 1998, l'article 151 de la Constitution dispose explicitement que le ministère public est “indépendant dans l'exercice des recherches et poursuites individuelles (...)” des infractions. Il n'est donc pas le prolongement du pouvoir exécutif; le ministre de la Justice dispose uniquement d'un pouvoir “réglementaire” en ce qui concerne les directives contraignantes de politique criminelle et celles en matière de politique de recherche. Le ministre juge problématique que l'on affirme trop souvent qu'il y a une certaine fusion entre le pouvoir exécutif et le parquet. Cette affirmation est contraire à la Constitution et à la réalité.

Par ailleurs, il est souligné que le ministre ne projette pas de supprimer le juge d'instruction, à l'inverse de ce que certains membres prétendent. Il renvoie, à cet égard, à l'audition des membres de la Commission de réforme de la procédure pénale, tenue le 14 octobre 2016, lors de laquelle les projets des experts concernant la fonction du juge d'instruction ont été exposés en toute transparence. Il ressort également de l'audition que le juge de l'enquête devra toujours délivrer des autorisations, à l'instar de ce qui existe aujourd'hui (par exemple, pour procéder à des écoutes téléphoniques); ce sera au demeurant toujours le même magistrat qui délivrera les autorisations à l'encontre du suspect x ou y. Dans son nouveau rôle, le juge de l'enquête ne dirigera cependant plus l'enquête, comme c'est le cas actuellement, dès le début de celle-ci. On pourrait même conclure des exposés des experts que cela pourrait même contribuer à l'indépendance et à l'impartialité du juge de l'enquête. Cette indépendance et cette impartialité peuvent en effet quelquefois être compromises du fait que celui qui dirige l'enquête doit également prendre des mesures d'enquête.

Ensuite, le ministre confirme que la loi pot-pourri II permet effectivement, sous certaines conditions, de procéder à des perquisitions dans le cadre de la mini-instruction. Les juges d'instruction n'ont pas émis de critiques à l'égard de cette nouveauté et le ministre fait observer que, s'il le souhaite, le juge d'instruction peut, s'il le juge utile sur la base des résultats de la perquisition, prendre la direction de l'enquête. Cela prouve une fois encore que l'on ne se dirige pas vers la suppression du juge d'instruction.

Als volgende punt legt de minister uit dat de wijziging van de wettelijke regeling van de nietigheden, zoals aangepast aan de Antigoon-rechtspraak van het Hof van Cassatie (zie artikel 32 van de Voorafgaande titel van het Wetboek van Strafvordering) in de meeste gevallen zal kunnen volstaan voor de afhandeling van overtredingen van rechtsregels die formaliteiten opleggen. De minister denkt niet dat er vandaag de publieke opinie nog veel begrip bestaat voor nietigheden die gevolgen hebben voor een volledig strafdossier. Naar het aanvoelen van de minister is er in geval van een correcte toepassing van de Antigoon-criteria geen sprake van een inbreuk op de rechten van verdediging.

Vervolgens wijst de minister erop dat de technologische evolutie dermate snel verloopt dat de wetgever, die terecht rekening moet houden met de fundamentele rechten en vrijheden van alle betrokken partijen, vaak de feiten achterna holt. Er is daarvoor geen pasklare oplossing voorhanden. De minister onderstreept wel dat de invoering van maatregelen die de persoonlijke levenssfeer beïnvloeden, altijd gebeurt met de bescherming van het algemeen belang en de openbare orde voor ogen. Bovendien worden die maatregelen stevast omringd met de nodige juridische waarborgen. Overigens nuanceert de minister dat de in het vooruitzicht gestelde maatregelen met het oog op het verrichten van zoekingen dermate ingrijpend zijn. Vooreerst legt hij uit dat er voor niet-heimelijke zoekingen in informaticasystemen voornamelijk slechts een aantal verduidelijkingen werden aangebracht aan de wettelijke regeling die vandaag van toepassing is. Wel werd er voorzien in een bevoegdheidsverschuiving van onderzoeksrechter naar openbaar ministerie voor zoekingen in in beslag genomen informaticasystemen (zoals smartphones) wanneer men zonder extra paswoorden toegang kan krijgen tot gegevens die zich in de “cloud” bevinden.

Als antwoord op de vragen met betrekking tot het beroepsgeheim van de advocaat, verwijst de minister naar de ontworpen artikelen 56*bis* en 90*octies* van het Wetboek van strafvordering. De minister meent dat er in deze artikelen een correct evenwicht werd gevonden en zal hierop nader ingaan tijdens de artikelsgewijze bespreking.

Ten slotte benadrukt de minister dat de voorziene termijn van tweeënzeventig uur geïnspireerd is op wat nu, onder bepaalde voorwaarden, al mogelijk is in geval van gijzelneming. Er wordt onderstreept dat deze termijn een absoluut eindpunt is en dat het de uitdrukkelijke bedoeling is om dit eindpunt voldoende precies te kunnen bepalen. De minister is eveneens van oordeel dat de aanslagen waarmee ons land op 22 maart 2016 werd

Le ministre explique ensuite que la modification de la réglementation des nullités, telle qu’adaptée à la jurisprudence Antigone de la Cour de cassation (voir l’article 32 du Titre préliminaire du Code de procédure pénale), suffira généralement pour traiter les infractions aux règles de droit imposant des formalités. Le ministre ne pense pas qu’actuellement, l’opinion publique fasse encore preuve de beaucoup de compréhension pour les nullités ayant des conséquences pour l’ensemble d’un dossier répressif. De l’avis du ministre, une application correcte des critères Antigone ne porte pas atteinte aux droits de la défense.

Le ministre souligne ensuite que les évolutions technologiques sont tellement rapides que le législateur, qui doit tenir compte à juste titre des droits et libertés fondamentaux de toutes les parties concernées, est souvent dépassé par les faits. Il n’existe pas de solution toute faite pour résoudre ce problème. Le ministre souligne cependant que des mesures ayant une influence sur la vie privée sont toujours instaurées dans un souci de protection de l’intérêt général et de l’ordre public. En outre, ces mesures sont toujours assorties des garanties juridiques nécessaires. D’ailleurs, le ministre nuance le fait que les mesures envisagées en vue de la réalisation de recherches seraient tellement radicales. Il explique tout d’abord qu’en ce qui concerne les recherches non secrètes dans les systèmes informatiques, le projet de loi se contente essentiellement d’apporter une série de précisions à la réglementation qui est actuellement d’application. Il prévoit néanmoins un glissement de compétence du juge d’instruction au ministère public pour les recherches dans les systèmes informatiques (comme les smartphones) ayant fait l’objet d’une saisie lorsqu’il est possible d’avoir accès à des données se trouvant dans le “cloud” sans mots de passe supplémentaires.

Répondant aux questions concernant le secret professionnel de l’avocat, le ministre renvoie aux articles 56*bis* et 90*octies* proposés du Code d’instruction criminelle. Le ministre estime que ces articles réalisent un bon équilibre et approfondira ce point lors de la discussion des articles.

Enfin, le ministre souligne que le délai prévu de septante-deux heures s’inspire du délai qui peut déjà être appliqué actuellement, dans certaines conditions, en cas de prise d’otages. Il souligne que ce délai constitue une limite absolue et que l’objectif explicite est de pouvoir déterminer cette limite de manière suffisamment précise. Le ministre estime également que les attentats auxquels notre pays a été confronté le

geconfronteerd de voorgestelde regeling redelijk kunnen verantwoorden.

3. Replieken

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) is van oordeel dat er een groot verschil bestaat tussen de taken van, enerzijds, de onderzoeksrechter, en, anderzijds, de rechter van het onderzoek zoals door de deskundigen van de Commissie voor de herziening van het strafprocesrecht in uitzicht gesteld. De onderzoeksrechter leidt zijn onderzoek, terwijl de rechter van het onderzoek pas zal worden benaderd wanneer een specifieke maatregel moet worden genomen. Hij zal dus geen algemeen beeld meer hebben van het onderzoek, in tegenstelling tot wat nu het geval is. De bezorgdheid van de onderzoeksrechters is bijgevolg reëel en terecht.

Wat de nietigheden betreft, verwijst de minister naar de publieke opinie. Moet de wetgever zich altijd schikken naar de publieke opinie, die mogelijk geen begrip heeft voor deze of gene maatregel? In het kader van de Antigoon-wetgeving zijn er drie gevallen waarin onrechtmatig verkregen bewijsmateriaal als nietig wordt beschouwd en dus niet mag worden gebruikt:

— bij miskenning van een op straffe van nietigheid voorgeschreven vormvereiste;

— wanneer een gebrek de betrouwbaarheid van het bewijs aantast;

— wanneer het gebruik van een onrechtmatig verkregen bewijsstuk het recht op een eerlijk proces in gevaar brengt.

Het is met andere woorden mogelijk op totaal ongeoorloofde wijze bepaalde technieken te gebruiken zonder te worden gestraft. De Antigoon-wetgeving biedt in dit verband dus onvoldoende waarborgen.

Tot slot dringt de spreker erop aan dat de amendementen nrs. 1 en 2 door de Raad van State zouden worden onderzocht, gezien het belang ervan. Waarom wordt de onderzoeksrechter gedurende 72 uur aan de kant geschoven? Deze amendementen gaan nog verder dan het voorstel van de heer Delmulle, dat erop neerkwam telefoontaps zonder bevestiging door de onderzoeksrechter mogelijk te maken gedurende 24 uur.

De minister geeft aan dat het wetsontwerp vóór de aanslagen in Brussel bij de Raad van State werd ingediend.

22 mars 2016 permettent de justifier raisonnablement la réglementation proposée.

3. Répliques

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) est d'avis que les missions du juge d'instruction d'une part et les missions du juge de l'enquête d'autre part, telles qu'envisagées par les experts de la commission de réforme de la procédure pénale, sont très différentes. Le juge d'instruction dirige son instruction alors que le juge de l'enquête ne sera contacté que quand une mesure spécifique devra être prise. Il n'aura donc plus une vue d'ensemble sur l'enquête, contrairement à la situation actuelle. Il y a donc une crainte réelle et justifiée de la part des juges d'instruction.

En ce qui concerne les nullités, le ministre fait référence à l'opinion publique. Le législateur doit-il toujours suivre l'opinion publique qui ne comprendrait pas? Dans le cadre de la législation Antigone, il existe trois cas dans lesquels la preuve obtenue irrégulièrement sera frappé de nullité et ne pourra donc pas être utilisée:

— pour les violations de forme prescrites à peine de nullité;

— quand l'irrégularité entache la fiabilité de la preuve;

— l'élément de preuve obtenu irrégulièrement est également nul lorsque son usage est contraire au droit à un procès équitable.

En d'autres termes, il est possible d'utiliser certaines techniques de manière totalement illégitime sans être sanctionné. La législation Antigone ne donne donc pas suffisamment de garanties à cet égard.

Enfin, l'orateur insiste pour que les amendements n^{os} 1^{er} et 2 soient examinés par le Conseil d'État, étant donné leur importance. Pourquoi le juge d'instruction est-il mis de côté pendant 72 heures? Ces amendements vont encore plus loin que la proposition de M. Delmulle qui se limitait à permettre les écoutes sans confirmation par le juge d'instruction pendant 24 heures.

Le ministre précise que le projet de loi a été introduit au Conseil d'État avant les attentats de Bruxelles.

De heer Christian Brotcorne (cdH) verwijst naar het advies van de Raad van State, dat vragen heeft over de bevoegdheidsoverdracht van de onderzoeksrechter naar het openbaar ministerie. De spreker verwijst naar een brief van de Brusselse onderzoeksrechters, waarin deze hun ongenoegen uiten over wat ze, met het oog op het recht op een onpartijdig onderzoek, een kwalijke evolutie noemen.

IV — ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING EN STEMMINGEN

TITEL 1

Algemene bepaling

Artikel 1

Dit artikel bepaalt de constitutionele bevoegdheidsgrondslag.

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

Artikel 1 wordt eenparig aangenomen.

TITEL 2

Bepalingen tot wijziging van het Wetboek van strafvordering

Art. 2

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) dient amendement nr. 21 (DOC 1966/003) in, dat strekt tot wijziging van de ontworpen §§ 2 tot 5, opdat de toestemming van de onderzoeksrechter vereist blijft in verband met de onderzoeken die de inachtneming van de persoonlijke levenssfeer het meest aantasten. Voor het overige wordt verwezen naar de schriftelijke verantwoording.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient de amendementen nrs. 4 tot 11 (DOC 1966/003) in.

Amendement nr. 4 strekt tot wijziging van de ontworpen § 2, door het eerste lid te vervangen en het tweede lid op te heffen. Er wordt verwezen naar de schriftelijke verantwoording.

M. Christian Brotcorne (cdH) fait référence à l'avis du Conseil d'État qui se questionne sur les transferts de compétence du juge d'instruction vers le ministère public. L'orateur fait référence à un courrier des juges d'instruction bruxellois qui déplorent une évolution qu'ils considèrent comme peu positive au regard du respect du droit à une instruction impartiale.

IV — DISCUSSION DES ARTICLES ET VOTES

TITRE 1^{ER}

Disposition générale

Article 1^{er}

Cet article précise le fondement constitutionnel en matière de compétence.

Il ne fait l'objet d'aucune observation.

*
* *

L'article 1^{er} est adopté à l'unanimité.

TITRE 2

Modifications du Code d'instruction criminelle

Art. 2

Cet article vise à modifier l'article 39*bis* du Code d'instruction criminelle.

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) présente l'amendement n° 21 (DOC 1966/003) qui vise à apporter des modifications aux paragraphes 2 à 5 proposés afin de maintenir l'autorisation du juge d'instruction pour les investigations les plus attentatoires au droit au respect de la vie privée. Il est référé à la justification écrite pour le surplus.

Mme Özlem Özen (PS) présente les amendements n° 4 à 11 (DOC 1966/003).

L'amendement n° 4 tend à modifier le paragraphe 2 proposé, en remplaçant l'alinéa 1^{er} et en supprimant l'alinéa 2. Il est référé à la justification écrite.

Amendement nr. 5 strekt tot vervanging van het derde lid van de ontworpen § 2. Er dient immers te worden gepreciseerd hoe de politiediensten moeten handelen, zodat ze geen zoeking in de *cloud* verrichten en zich beperken tot de in het toestel opgeslagen gegevens.

De amendementen nrs. 6 tot 11 strekken tot wijziging van de ontworpen paragrafen 3 en 4. Er wordt verwezen naar de schriftelijke verantwoording.

De heer Raf Terwingen c.s. dient amendement nr. 22 (DOC 1966/004) in, als subamendement op amendement nr. 5. Het strekt tot aanvulling van artikel 39bis, § 2, derde lid. De heer Terwingen is het eens met de bedoeling van amendement nr. 5, maar stelt een andere en neutralere formulering voor.

De minister steunt dit subamendement.

*
* *

Amendement nr. 21 wordt verworpen met 9 tegen 2 stemmen.

De amendementen nrs. 4 en 6 tot 11 worden achtereenvolgens verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Amendement nr. 22 wordt eenparig aangenomen. Amendement nr. 5, als gesubamendeerd, wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

Hert aldus geamendeerde artikel 2 wordt aangenomen met 9 tegen 3 stemmen.

Art. 3 tot 5

Deze artikelen strekken respectievelijk tot invoeging van de artikelen 39ter en 39quater en tot wijziging van artikel 46bis van het Wetboek van strafvordering.

Over deze artikelen worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

De artikelen 3 tot 5 worden achtereenvolgens aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

L'amendement n° 5 vise à remplacer l'alinéa 3 au paragraphe 2 proposé. Il convient en effet de préciser la façon dont les services de police devront procéder afin de ne pas effectuer une recherche dans le cloud et de se limiter uniquement aux données sauvegardées dans l'appareil.

Les amendements n° 6 à 11 tendent à apporter des modifications aux paragraphes 3 et 4 proposés. Il est référé à la justification écrite.

M. Raf Terwingen et consorts présentent l'amendement n° 22 (DOC 1966/004), qui est un sous-amendement à l'amendement n° 5. Il vise à compléter l'article 39bis, § 2, alinéa 3. M. Terwingen indique que l'intention de l'amendement n° 5 est juste, mais propose une formulation différente et plus neutre.

Le ministre soutient ce sous-amendement.

*
* *

L'amendement n° 21 est rejeté par 9 voix contre 2.

Les amendements n°s 4 et 6 à 11 sont successivement rejetés par 9 voix contre 3.

L'amendement n° 22 est adopté à l'unanimité. L'amendement n° 5, tel que sous-amendé, est adopté par 11 voix contre une.

L'article 2, tel qu'amendé, est adopté par 9 voix contre 3.

Art. 3 à 5

Ces articles tendent respectivement à insérer les articles 39ter et 39quater et à modifier l'article 46bis du Code d'instruction criminelle.

Ces articles ne suscitent aucun commentaire.

*
* *

Les articles 3 à 5 sont successivement adoptés par 11 voix et une abstention.

Art. 6

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 46^{quinqüies} van het Wetboek van strafvordering.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 6 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

Art. 7

Dit artikel strekt ertoe in het Wetboek van strafvordering een nieuw artikel 46^{sexies} in te voegen.

De heer Raf Terwingen c.s. dient amendement nr. 3 (DOC 1966/003) in, dat ertoe strekt artikel 46^{sexies}, § 1, derde lid, aan te vullen.

Artikel 46^{sexies}, § 1, derde lid, betreft de inschakeling, in uitzonderlijke omstandigheden, van een deskundig persoon die niet behoort tot de politiediensten. De memorie van toelichting geeft aan dat de machtiging om een beroep te doen op een burgerdeskundige, alsook diens identiteit, moeten worden bewaard in het vertrouwelijk dossier. Dit blijkt evenwel niet duidelijk uit het wetsontwerp. Dit amendement beoogt dit uit te klaren.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient de amendementen nr. 12 tot 14 (DOC 1966/003) in.

Amendement nr. 12 beoogt in het ontworpen artikel 46^{sexies}, § 2, tweede lid, de woorden “zo spoedig mogelijk” te vervangen door de woorden “binnen 24 uur”. Dit amendement strekt ertoe een termijn van 24 uur in te stellen voor de schriftelijke bevestiging van de mondelinge toestemming van de procureur des Konings voor de infiltratie op het internet. Dat controlemechanisme is een minimale vereiste om misbruiken te voorkomen.

Amendement nr. 13 strekt ertoe in het ontworpen artikel 46^{sexies}, § 1, eerste lid, de woorden “die een correctionele hoofdgevangenisstraf van een jaar of een zwaardere straf tot gevolg kunnen hebben, plegen of zouden plegen” te vervangen door de woorden “plegen of zouden plegen in het kader van een criminele organisatie als bedoeld in artikel 324^{bis} van het Strafwetboek dan wel wanbedrijven of misdaden als bedoeld in artikel 90^{ter}, § 2 tot § 4”.

Het amendement is erop gericht te bepalen dat alleen tot infiltratie op het internet kan worden overgegaan als het om zwaardere misdrijven gaat. Teneinde het

Art. 6

Cet article vise à apporter des modifications à l'article 46^{quinqüies} du Code d'instruction criminelle.

Il ne suscite aucun commentaire.

*
* *

L'article 6 est adopté par 10 voix contre 2.

Art. 7

Cet article vise à insérer un nouvel article 46^{sexies} dans le Code d'instruction criminelle.

M. Raf Terwingen et consorts introduisent l'amendement n° 3 (DOC 1966/003) qui vise à compléter l'article 46^{sexies}, § 1^{er}, alinéa 3.

L'article 46^{sexies}, § 1^{er}, alinéa 3, concerne le recours, dans des circonstances exceptionnelles, à l'expertise d'une personne externe aux services de police. L'exposé des motifs indique que l'autorisation de recourir à un expert civil ainsi que l'identité de cet expert doivent être conservées dans le dossier confidentiel. Toutefois, le projet de loi manque de clarté sur ce point. Le présent amendement vise à clarifier ce point.

Mme Özlem Özen (PS) présente les amendements n° 12 à 14 (DOC 1966/003).

L'amendement n° 12 vise à remplacer, à l'article 46^{sexies}, § 2, alinéa 2, proposé les mots “dans les plus brefs délais” par les mots “dans les vingt-quatre heures”. Cet amendement a pour objectif d'instaurer un délai de vingt-quatre heures à la confirmation écrite de l'autorisation orale du procureur du roi pour autoriser une infiltration sur internet. Ce mécanisme de contrôle est minimum afin d'éviter des abus.

L'amendement n° 13 vise à remplacer à l'article 46^{sexies}, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, proposé les mots “pouvant donner lieu à un emprisonnement correctionnel principal d'un an ou à une peine plus lourde” par les mots “dans le cadre d'une organisation criminelle visée à l'article 324 bis du Code pénal ou des crimes ou des délits visés à l'article 90^{ter}, §§ 2 à 4.”

Il vise à rehausser le seuil de peine pour procéder à des infiltrations sur Internet. En effet, afin de respecter le principe de proportionnalité, il convient de prévoir le

evenredigheidsbeginsel in acht te nemen, moet immers worden voorzien in dezelfde drempel als voor de traditionele infiltratie als bedoeld in artikel 47octies van het Wetboek van strafvordering.

Amendement nr. 14 beoogt in § 1 na het eerste lid een nieuw lid in te voegen. Rekening houdend met de aanbevelingen van de Raad van State strekt dit amendement ertoe de infiltranten dezelfde bescherming te bieden voor infiltratie op het internet als voor traditionele infiltratie. Het feit dat de contacten louter in cyberspace plaatsvinden en niet voortkomen uit fysieke contacten, betekent daarom immers niet dat de agenten vanwege de uitvoering van hun opdrachten geen bijzondere beschermingsmaatregelen nodig zullen hebben.

*
* *

Amendement nr. 3 wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

De amendementen nrs. 12 en 13 worden achtereenvolgens verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Amendement nr. 14 wordt verworpen met 9 tegen 2 stemmen bij 1 onthouding.

Het aldus geamendeerde artikel 7 wordt aangenomen met 9 tegen 3 stemmen.

Art. 8

Dit artikel strekt ertoe wijzigingen aan te brengen in de paragrafen 3 en 5 van artikel 47sexies.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient amendement nr. 15 (DOC 1966/003) in. Dit amendement strekt ertoe in het bepaalde onder 2° de woorden “drie maanden” te vervangen door de woorden “één maand”.

Het is de bedoeling de termijn tijdens welke de observatiemethode mag worden toegepast, opnieuw op één maand te brengen. Het ligt in de bedoeling de balans te herstellen tussen de inmenging in het recht op privacy en de noden van het onderzoek.

*
* *

Amendement nr. 15 wordt verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Artikel 8 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

même seuil que pour l’infiltration classique prévue à l’article 47octies du Code d’instruction criminelle.

L’amendement n° 14 vise à insérer un nouvel alinéa après le premier alinéa du paragraphe 1^{er}. Eu égard aux recommandations du Conseil d’État, cet amendement vise à apporter la même protection pour l’infiltration sur internet que pour l’infiltration classique dont bénéficient les infiltrants. En effet, le fait que les contacts n’aient lieu que dans le cyberspace et ne procèdent pas de contacts physiques ne signifie pas pour autant que les agents n’auront pas besoin de mesures de protection particulière en raison de l’exécution de leurs missions.

*
* *

L’amendement n° 3 est adopté par 11 voix contre une.

Les amendements n°s 12 et 13 sont successivement rejetés par 9 voix contre 3.

L’amendement n° 14 est rejeté par 9 voix contre 2 et une abstention.

L’article 7, tel qu’amendé, est adopté par 9 voix contre 3.

Art. 8

Cet article vise à apporter des modifications aux paragraphes 3 et 5 de l’article 47sexies.

Mme Özlem Özen (PS) présente l’amendement n° 15 (DOC 1966/003). Cet amendement vise à remplacer, au 2°, les mots “trois mois” par les mots “un mois”.

Cet amendement vise à rétablir le délai d’un mois durant lequel la méthode d’observation peut être mise en œuvre de façon à rétablir l’équilibre entre l’ingérence dans le droit à la vie privée et les besoins de l’enquête.

*
* *

L’amendement n° 15 est rejeté par 9 voix contre 3.

L’article 8 est adopté par 10 voix contre 2.

Art. 9

Dit artikel strekt ertoe artikel 47^{octies} te wijzigen.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 9 wordt aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

Art. 10

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 47^{undecies} van het Wetboek van strafvordering.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 10 wordt eenparig aangenomen.

Art. 11

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 56^{bis} van hetzelfde Wetboek.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 11 wordt aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

Art. 12

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 88^{bis} van hetzelfde Wetboek.

De heer Raf Terwingen c.s. dient amendement nr. 1 (DOC 54 1966/003) in, dat beoogt artikel 88^{bis}, § 1, te wijzigen. De maatregel tot "opsporing", waartoe in principe de onderzoeksrechter beslist, kan bij ontdekking op heterdaad worden bevolen door de procureur des Konings wat de in artikel 90^{ter} bedoelde strafbare feiten betreft. In dat geval moet de maatregel binnen vierentwintig uur worden bevestigd door de

Art. 9

Cet article vise à modifier l'article 47 octies.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 9 est adopté par 11 voix et une abstention.

Art. 10

Cet article vise à modifier l'article 47 undecies du Code d'instruction criminelle.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 10 est adopté à l'unanimité.

Art. 11

Cet article vise à modifier l'article 56^{bis} du même code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 11 est adopté par 11 voix et une abstention.

Art. 12

Cet article vise à modifier l'article 88^{bis} du même Code.

M. Raf Terwingen et consorts introduisent l'amendement n° 1 (DOC 1966/003) qui vise à modifier l'article 88^{bis}, § 1^{er}. La mesure du "repérage", en principe décidée par le juge d'instruction, peut être décidée par le procureur du Roi en cas de flagrant délit d'une infraction reprise à l'article 90^{ter}. La mesure doit alors être confirmée dans les 24 heures par le juge d'instruction sauf pour certaines infractions, comme notamment les

onderzoeksrechter, behalve voor sommige misdrijven (onder meer gijzelneming). Dit amendement beoogt de situatie van een ontdekking op heterdaad van een terroristische aanslag toe te voegen.

Voorts preciseert het ter bespreking voorliggende wetsontwerp de termijn tijdens welke van deze bevoegdheid van de onderzoeksrechter mag worden afgeweken. In geval van een terroristische aanslag duurt de bevoegdheidstermijn van de procureur des Konings even lang als de ontdekking op heterdaad zelf. Deze laatste termijn valt evenwel niet altijd makkelijk in te schatten. Bovendien is de bevoegdheid van de procureur des Konings tevens gerechtvaardigd om andere, aan de eerste aanslag gelinkte aanslagen te voorkomen. Daarom beoogt het amendement te bepalen dat, in geval van ontdekking op heterdaad van een terroristische aanslag, de bevoegdheid van de procureur des Konings geldt voor minimaal 72 uur. Die periode van 72 uur kan worden overschreden indien de ontdekking op heterdaad zelf langer duurt dan 72 uur.

De heer Raf Terwingen c.s. dient amendement nr. 23 (DOC 54 1966/005) in, als subamendement op amendement nr. 1, teneinde tegemoet te komen aan de opmerking van de Raad van State (advies nr. 60 347/3). Dit amendement beoogt de bedreiging met het plegen van een terroristisch misdrijf uit te sluiten van de bevoegdheidsuitbreiding van de procureur des Konings. Met betrekking tot de termijn van 72 uur beoogt het amendement te verduidelijken dat het een minimum-termijn betreft gedurende dewelke de procureur des Konings bevoegd is om de bij artikel 88bis bedoelde maatregel te bevelen. Die termijn gaat van start zodra het terroristisch misdrijf wordt ontdekt.

De minister steunt dit amendement nr. 1, alsook het erop ingediende subamendement.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) beklemtoont dat het belangrijk was het advies van de Raad van State in te winnen, omdat er discussie was over die termijn van 72 uur. De Raad van State heeft verzocht die termijn te verduidelijken. Overigens is de vraag gerezen of de procureur des Konings die maatregel gedurende 72 uur mocht bevelen, ook als de ontdekking op heterdaad minder lang had geduurd. De spreker heeft het daar nog altijd moeilijk mee. Waarom nog een termijn van 72 uur toestaan wanneer de ontdekking op heterdaad voorbij is? Waarvoor is dat nodig? Het subamendement geeft geen antwoord op die vraag.

De heer Raf Terwingen (CD&V) geeft aan dat dit een politieke keuze is. Bovendien vindt de Raad van State die termijn van 72 uur niet onevenredig.

prises d'otage. L'amendement vise à ajouter la situation d'un flagrant délit d'attaque terroriste.

Le projet de loi précise en outre la durée de cette dérogation aux pouvoirs du juge d'instruction. En cas d'attaque terroriste, la compétence du procureur du Roi perdure aussi longtemps que le flagrant délit lui-même. Cependant, cette durée n'est pas toujours facile à appréhender. En outre, la compétence du procureur du Roi se justifie aussi pour prévenir d'autres attaques liées à la première. C'est la raison pour laquelle l'amendement prévoit que, en cas de flagrant délit d'attaque terroriste, la compétence du procureur du Roi existe pour un minimum de 72 heures, cette période pouvant être dépassée si le flagrant délit perdure lui-même au-delà de 72 heures.

M. Raf Terwingen et consorts introduisent l'amendement n° 23 (DOC 1966/004) qui tend à sous-amender l'amendement n° 1, afin de répondre à la remarque du Conseil d'état (avis n° 60 347/3). Il exclut la menace de viser une infraction terroriste de l'extension des compétences du procureur du Roi. Concernant le délai de 72 heures, l'amendement vise à clarifier qu'il s'agit d'un délai minimum pendant lequel le procureur du Roi a la compétence d'ordonner la mesure de l'article 88bis. Ce délai démarre dès la découverte de l'infraction terroriste.

Le ministre soutient cet amendement et son sous-amendement.

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) souligne l'intérêt d'avoir demandé un avis au Conseil d'état. Il y avait en effet une discussion sur ce délai de 72 heures. Le Conseil d'État a demandé de clarifier ce délai. Par ailleurs, la question était aussi de savoir si le procureur du Roi pouvait prendre la mesure pendant 72 heures, même si le flagrant délit avait duré moins longtemps. Cela reste problématique pour l'orateur. Si le flagrant délit est terminé, pourquoi permettre encore ce délai de 72 heures? En quoi est-ce nécessaire? Le sous-amendement ne répond pas à cette question.

M. Raf Terwingen (CD&V) indique qu'il s'agit d'un choix politique. En outre, le Conseil d'état ne considère pas ce délai de 72 heures comme disproportionné.

De heer Christian Brotcorne (cdH) geeft aan dat volgens het ingediende subamendement de 72 uur duren de bevoegdheid van het parket, wanneer sprake is van betrapting op heterdaad, voor nog méér misdrijven zou gelden, zonder interventie van de onderzoeksrechter. Aldus wordt het speelveld van het parket nog verruimd. Het ziet ernaar uit dat de meerderheid het advies van de Raad van State slechts zeer gedeeltelijk leest. De Raad verzoekt de meerderheid immers te verduidelijken waarom het nodig zou zijn de bevoegdheden van de procureur des Konings nog verder te verruimen voor elk van de bij artikel 137 bedoelde misdrijven.

De minister geeft aan dat het doel is ervoor te zorgen dat bedreiging wordt uitgesloten. In dat geval geeft ontdekking op heterdaad geen aanleiding tot moeilijkheden met de vaststelling en doet niet hetzelfde probleem inzake veiligheidsmaatregelen rijzen als in het kader van een aanslag. De Raad van State heeft duidelijk gesteld dat de termijn van 72 uur niet onredelijk lang is en dat er zo rechtszekerheid is als men moeilijk kan vaststellen tot wanneer de heterdaadsituatie duurt. De heterdaadsituatie zou langer kunnen duren dan 72 uur na de ontdekking van het misdrijf. Het amendement biedt de nodige rechtszekerheid en zorgt ervoor dat de noodzakelijke veiligheidsmaatregelen snel kunnen worden genomen, zonder dat de onderzoeksrechter zich in bepaalde gevallen met het onderzoek moet belasten.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) vraagt om bevestiging dat de ontdekking op heterdaad de enige mogelijkheid is om die termijn van 72 uur te overschrijden.

De minister bevestigt dat de termijn 72 uur bedraagt, behalve als de ontdekking op heterdaad langer duurt.

De heer Christian Brotcorne (cdH) geeft aan dat de Raad van State zich ook afvraagt of de verantwoording opgaat voor elk van de misdrijven in artikel 137. Was het noodzakelijk om die bepaling uit te breiden tot alle misdrijven in artikel 137, inclusief de bedreiging met een terroristisch misdrijf?

De minister preciseert dat bedreiging in het subamendement is uitgesloten.

*
* *

Amendement nr. 23 wordt aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

Het aldus gesubamendeerde amendement nr. 1 wordt aangenomen met 9 stemmen tegen 1 en 2 onthoudingen.

M. Christian Brotcorne (cdH) indique que le sous-amendement proposé étend encore le nombre d'infractions pour lesquelles les pouvoirs du parquet sont possibles pendant 72 heures en cas de flagrant délit sans intervention du juge d'instruction. On élargit encore le champ d'intervention du parquet. La lecture de l'avis du Conseil d'état faite par la majorité semble très partielle. Celui-ci a invité la majorité à préciser pourquoi il serait nécessaire d'étendre encore les compétences du procureur du Roi, pour chacune des infractions prévues à l'article 137.

Le ministre indique que le but est de faire en sorte d'exclure la menace. Dans ce cas, le flagrant délit ne donne pas lieu à des difficultés de constat et ne pose pas le même problème de mesures de sécurité à prendre que dans le cadre d'un attentat. Le Conseil d'État a clairement dit que le délai de 72 heures n'est pas déraisonnablement long, et qu'il donne de la sécurité juridique dans les cas où il est difficile de constater jusque quand le flagrant délit perdure. Le flagrant délit pourrait durer plus que 72 heures après la découverte de l'infraction. L'amendement donne la sécurité juridique nécessaire et fait en sorte que les mesures de sécurité nécessaires puissent être prises très vite, sans que le juge d'instruction ne prenne en charge l'instruction dans certains cas.

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) demande confirmation que le flagrant délit est la seule possibilité de dépasser ce délai de 72 heures.

Le ministre confirme que le délai dure 72 heures, sauf si le flagrant délit dure plus longtemps.

M. Christian Brotcorne (cdH) indique que le Conseil d'État se demande aussi si la justification est pertinente pour chacune des infractions mentionnées à l'article 137. Était-il pertinent d'étendre cette disposition à l'ensemble des infractions de l'article 137, en ce compris la menace d'infraction terroriste?

Le ministre précise que la menace est exclue du sous-amendement.

*
* *

L'amendement n° 23 est adopté par 11 voix et une abstention.

L'amendement n° 1, tel que sous-amendé, est adopté par 9 voix contre une et 2 abstentions.

Het aldus geamendeerde artikel 12 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

Art. 13

Dit artikel strekt ertoe artikel 88^{ter} van hetzelfde Wetboek op te heffen.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 13 wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

Art. 14

Dit artikel strekt ertoe artikel 88^{quater} van hetzelfde Wetboek te wijzigen.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 14 wordt aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

Art. 15

Dit artikel strekt ertoe artikel 89^{ter} van hetzelfde Wetboek te wijzigen.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 15 wordt eenparig aangenomen.

Art. 16

Dit artikel strekt ertoe het opschrift van § 6 in boek 1, hoofdstuk VI, afdeling II, onderafdeling II van hetzelfde Wetboek te vervangen.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 16 wordt eenparig aangenomen.

L'article 12, tel qu'amendé, est adopté par 10 voix contre 2.

Art. 13

Cet article vise à abroger l'article 88^{ter} du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 13 est adopté par 11 voix contre une.

Art. 14

Cet article vise à modifier l'article 88 quater du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 14 est adopté par 11 voix et une abstention.

Art. 15

Cet article vise à modifier l'article 89^{ter} du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 15 est adopté à l'unanimité.

Art. 16

Cet article vise à remplacer l'intitulé du paragraphe 6 dans le livre 1, chapitre IV, section II, distinction II du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 16 est adopté à l'unanimité.

Art. 17

Dit artikel strekt ertoe artikel 90ter van hetzelfde Wetboek te wijzigen.

De heer Raf Terwingen (CD&V) c.s. dient amendement nr. 2 (DOC 54 1966/003) in, dat ertoe strekt het ontworpen artikel 90ter, § 5, te wijzigen.

Dit amendement voorziet in een gelijkaardige toevoeging als die in amendement nr. 1: de toevoeging van artikel 137 van het Strafwetboek (terrorisme) en de instelling van een bevoegdheid voor de procureur des Konings gedurende 72 uur.

Tevens wordt een nieuw lid toegevoegd dat bepaalt dat de machtiging mondeling kan worden verleend, waarna ze zo spoedig mogelijk schriftelijk wordt bevestigd. In de situaties beschreven in artikel 90ter, § 5, is deze mogelijkheid onontbeerlijk. Dit zijn uiterst dringende situaties waarbij onmiddellijk moet kunnen worden ingegrepen.

Dezelfde indieners dienen als subamendement op amendement nr. 2 *amendement nr. 24* (DOC 54 1966/004) in. Er wordt verwezen naar de verantwoording en bespreking van de amendementen nrs. 1 en 23 (artikel 12).

*
* *

Amendement nr. 24 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

Het aldus gesubamendeerde amendement nr. 2 wordt aangenomen met 9 tegen 3 stemmen.

Het aldus geamendeerde artikel 17 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

Art. 18

Dit artikel strekt tot vervanging van artikel 90quater.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient de amendementen nrs. 16 en 17 (DOC 54 1966/003) in, die ertoe strekken artikel 90quater, § 1, te wijzigen.

Amendement nr. 16 beoogt het bij de “*potpourri II-wet*” opgeheven nietigheidsstelsel ingeval de bij artikel 90ter bepaalde vormregels niet in acht worden genomen, opnieuw in te stellen. Doordat het nieuwe artikel 90ter voorziet in een ingrijpende verruiming van de inmenging in het privéleven van de burgers, moet immers

Art. 17

Cet article vise à modifier l'article 90ter du même Code.

M. Raf Terwingen et consorts introduisent l'amendement n° 2 (DOC 1966/003) qui vise à modifier l'article 90ter § 5 proposé.

Cet amendement prévoit un ajout similaire à l'amendement n° 1: ajout de l'article 137 du Code pénal (terrorisme) et introduction d'une compétence pour le procureur du Roi pour une durée de 72 heures.

Un nouvel alinéa est aussi ajouté qui prévoit que l'autorisation peut être donnée verbalement et est confirmée ensuite par écrit dans les plus brefs délais. Dans les situations décrites à l'article 90ter § 5, cette possibilité est indispensable. Il s'agit de situations d'extrême urgence dans lesquelles il faut pouvoir intervenir immédiatement.

M. Raf Terwingen et consorts introduisent l'amendement n° 24 (DOC 1966/003) qui vise à sous-amender l'amendement n° 2. Il est référé à la justification et discussion des amendements n° 1 et 23 (article 12).

*
* *

L'amendement n° 24 est adopté par 10 voix contre 2.

L'amendement n° 2, tel que sous-amendé, est adopté par 9 voix contre 3.

L'article 17, tel qu'amendé, est adopté par 10 voix contre 2.

Art. 18

Cet article vise à remplacer l'article 90quater.

Mme Özlem Özen (PS) présente les amendements n° 16 et 17 (DOC 1966/003). Ceux-ci tendent à modifier l'article 90quater § 1^{er}.

L'amendement n° 16 vise à rétablir le système de nullité en cas de non-respect des formalités prévues à l'article 90ter que le pot-pourri II a supprimé. En effet, compte tenu, d'une extension drastique de l'ingérence dans la vie privée des citoyens par le nouvel article 90ter, le retour à l'ancienne formulation de l'art. 90quater, § 1^{er},

worden teruggrepen naar de vroegere formulering van artikel 90*quater*, § 1, tweede lid, volgens hetwelk deze vermeldingen op straffe van nietigheid moeten worden opgenomen.

Amendement nr. 17 heeft tot doel § 1, laatste lid, weg te laten. Het is erop gericht de mogelijkheid te schrappen dat de bij artikel 90*ter* bepaalde maatregelen mondeling kunnen worden toegestaan. Aangezien het nieuwe artikel 90*ter* in een forse inmenging in het recht op de inachtneming van het privéleven voorziet, vormt de voorafgaande schriftelijke machtiging een essentiële waarborg tegen mogelijk misbruik. Een schriftelijke machtiging voorkomt elke mogelijkheid dat onwettig uitgevoerde taps achteraf worden gedekt.

*
* *

De amendementen nrs. 16 en 17 worden achtereenvolgens verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Artikel 18 wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

Art. 19

Dit artikel beoogt wijzigingen aan te brengen in artikel 90*quinquies*.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient *amendement nr. 18* (DOC 54 1966/003) in, tot weglating van de tweede en de derde zin van het eerste lid.

Het is de bedoeling de mogelijkheid te schrappen dat een in artikel 90*ter* bedoelde maatregel gedurende acht maanden kan worden toegepast (met inbegrip van de twee maanden die vereist zijn voor de technische voorbereiding). Aangezien het nieuwe artikel 90*ter* al forser ingrijpt in het privéleven, moet immers worden teruggrepen naar de vroegere formulering van dat artikel, om te bewerkstelligen dat een maatregel slechts maximaal zes maanden uitwerking kan hebben, ongeacht de tijd die de installatie van de technische middelen vereist.

*
* *

Amendement nr. 18 wordt verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Artikel 19 wordt aangenomen met 10 tegen 2 stemmen.

al. 2 prévoyant que ces mentions sont prescrites à peine de nullité, s'impose.

L'amendement n° 17 vise supprimer le dernier alinéa du paragraphe 1^{er}. Il a pour but de supprimer la possibilité d'autoriser verbalement les mesures de l'article 90*ter*. En effet, au vu de l'importance de l'ingérence dans le droit au respect de la vie privée du nouvel article 90 *ter*, l'autorisation écrite préalable est une garantie essentielle contre de potentiels abus et évitera toute possibilité de couverture postérieure d'écoutes qui ne respecte pas le prescrit légal.

*
* *

Les amendements n°s 16 et 17 sont successivement rejetés par 9 voix contre 3.

L'article 18 est adopté par 11 voix contre une.

Art. 19

Cet article vise à apporter des modifications à l'article 90*quinquies*.

Mme Özlem Özen (PS) présente l'*amendement n° 18* (DOC 1966/003) qui vise à supprimer les deuxièmes et troisièmes phrases de l'alinéa 1^{er}.

L'objectif est de supprimer la possibilité pour une mesure visée à l'article 90*ter* d'être mise en œuvre durant 8 mois (en ce compris les 2 mois de l'installation technique). En effet, le nouvel article 90*ter* étant déjà plus attentatoire à la vie privée, il convient de revenir à la formulation précédente de l'article de sorte qu'une mesure ne puisse durer que maximum 6 mois nonobstant le délai durant lequel les moyens techniques sont installés.

*
* *

L'amendement n° 18 est rejeté par 9 voix contre 3.

L'article 19 est adopté par 10 voix contre 2.

Art. 20

Dit artikel beoogt artikel 90*sexies* van hetzelfde Wetboek te vervangen.

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

Artikel 20 wordt eenparig aangenomen.

Art. 21

Dit artikel strekt ertoe artikel 90*septies* van hetzelfde Wetboek te vervangen.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) komt terug op § 3, die bepaalt dat iedere aantekening in het kader van de tenuitvoerlegging van de maatregelen bedoeld in de artikelen 90*ter*, 90*quater* en 90*quinquies* door de daartoe aangewezen personen, en die niet is opgetekend in een proces-verbaal, vernietigd wordt, enkele uitzonderingen niet te na gesproken. De spreker vraagt door wie en wanneer over die vernietiging beslist wordt.

De minister geeft aan dat de voor de uitvoering van de maatregel aangewezen officieren van gerechtelijke politie tot deze vernietiging overgaan en dat dit zo vlug mogelijk na het afsluiten van het dossier moet gebeuren. Deze bepaling is niet nieuw.

Voorzitter Philippe Goffin (MR) wijst erop dat, in de Franse tekst, in § 6, tweede en derde lid, de term “juge d’instruction” moet worden vervangen door de term “juge”, ter wille van de overeenstemming met de Nederlandse tekst (“rechter”).

De minister en de commissie gaan akkoord met deze taalkundige verbetering.

*
* *

Artikel 21 wordt aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

Art. 22

Dit artikel strekt ertoe artikel 90*octies* van hetzelfde Wetboek te vervangen.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient *amendement nr. 19* (DOC 1966/003) in, dat ertoe strekt § 2, eerste lid, aan te vullen en § 3 te schrappen.

Art. 20

Cet article vise à remplacer l’article 90*sexies* du même Code.

Il ne suscite pas de commentaire.

*
* *

L’article 20 est adopté à l’unanimité.

Art. 21

Cet article vise à remplacer l’article 90*septies* du même Code.

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) revient sur le paragraphe 3 qui prévoit la destruction de toute note prise dans le cadre de l’exécution des mesures visées aux articles 90*ter*, 90 quater et 90 quinquies par les personnes commises à cette fin et qui n’est pas consignée dans un procès-verbal, moyennant certaines exceptions. L’orateur se demande qui décide de cette destruction et à quel moment.

Le ministre précise que les officiers de police judiciaire commis pour l’exécution de la mesure procèdent à cette destruction et que cela doit se faire le plus rapidement possible, suite à la clôture du dossier. Cette disposition n’est pas neuve.

M. Philippe Goffin, président, précise qu’au paragraphe 6, alinéas 2 et 3, le terme “juge d’instruction” doit être remplacé par le terme “juge”, pour être concordant avec le texte néerlandais (“rechter”).

Le ministre et la commission marquent leur accord avec cette correction d’ordre linguistique.

*
* *

L’article 21 est adopté par 11 voix et une abstention.

Art. 22

Cet article vise à remplacer l’article 90*octies* du même Code.

Mme Özlem Özen (PS) présente l’*amendement n° 19* (DOC 1966/003) qui vise à compléter le paragraphe 2, alinéa 1 et à supprimer le paragraphe 3.

Het ontworpen artikel 90*octies*, § 3, derde lid, bepaalt dat de communicatie van de advocaten en artsen die onder het beroepsgeheim vallen, ter griffie in een apart dossier zal worden bewaard. Dit amendement strekt er evenwel toe terug te grijpen naar de vroegere formulering van artikel 90*octies*, dat bepaalt dat communicatie die onder het beroepsgeheim valt, niet wordt opgetekend in een proces-verbaal, noch wordt bewaard, teneinde het beroepsgeheim van de voormelde beroepen te vrijwaren.

*
* *

Amendement nr. 19 wordt verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Artikel 22 wordt aangenomen met dezelfde stemuitslag.

Art. 23

Dit artikel strekt tot aanvulling van artikel 90*novies* van hetzelfde Wetboek.

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

Artikel 23 wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

Art. 24

Dit artikel strekt tot vervanging van artikel 90*decies*, derde lid, van hetzelfde Wetboek.

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

Artikel 24 wordt eenparig aangenomen.

Art. 25

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 235*ter*.

Mevrouw Özlem Özen (PS) dient *amendement nr. 20* (DOC 54 1966/003) in, dat in het ontworpen artikel 235*ter* de wijziging beoogt van § 1, teneinde de kamer van inbeschuldigingstelling toezicht te verlenen bij een

Alors que l'article 90*octies* § 3 al. 3 en projet prévoit que les communications des avocats et des médecins couvertes par le secret professionnel seront conservées au greffe dans un dossier séparé, cet amendement vise à revenir à la formulation précédente de l'art. 90*octies*, qui prévoit que les communications couvertes par le secret professionnel ne sont ni consignées dans un procès-verbal, ni conservées, afin de préserver le secret professionnel des métiers visés.

*
* *

L'amendement n° 19 est rejeté par 9 voix contre 3.

L'article 22 est adopté par 9 voix contre 3.

Art. 23

Cet article vise à compléter l'article 90 *novies* du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 23 est adopté par 11 voix contre une.

Art. 24

Cet article vise à remplacer l'article 90*decies*, alinéa 3, du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 24 est adopté à l'unanimité.

Art. 25

Cet article vise à modifier l'article 235*ter*.

Mme Özlem Özen (PS) présente l'*amendement n° 20* (DOC 1966/003) qui vise à modifier l'article 235*ter* § 1^{er} en vue d'établir le contrôle de la Chambre des mises en accusation à l'occasion d'une mise en œuvre

infiltratie op het internet, ofschoon een vertrouwelijk dossier wordt aangelegd. Tevens wordt in dit artikel een technische wijziging aangebracht, aangezien artikel 46septies niet bestaat.

*
* *

Amendement nr. 20 wordt verworpen met 9 tegen 3 stemmen.

Artikel 25 wordt aangenomen met 9 tegen 2 stemmen en 1 onthouding.

Art. 26

Dit artikel strekt tot wijziging van artikel 235quater van hetzelfde Wetboek.

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

Artikel 26 wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1.

Art. 27 en 28

Deze artikelen strekken er respectievelijk toe de artikelen 464/13 en 464/25 van hetzelfde Wetboek te wijzigen.

Over deze artikelen worden geen opmerkingen gemaakt.

*
* *

De artikelen 27 en 28 worden achtereenvolgens aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

TITEL 3

Bepalingen tot wijziging van het Strafwetboek

Art. 29 tot 32

Deze artikelen behelzen wijzigingen van bepalingen van het Strafwetboek.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

d'une infiltration sur internet, nonobstant l'ouverture d'un dossier confidentiel. Une modification technique est également apportée à cet article, l'article "46septies", n'existant pas.

*
* *

L'amendement n° 20 est rejeté par 9 voix contre 3.

L'article 25 est adopté par 9 voix contre 2 et une abstention.

Art. 26

Cet article vise à modifier l'article 235 quater du même Code.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 26 est adopté par 11 voix contre une.

Art. 27 et 28

Ces articles visent à modifier respectivement les articles 464/13 et 464/25 du même Code.

Ils ne font l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

Les articles 27 et 28 sont successivement adoptés par 11 voix et une abstention.

TITRE 3

Modifications du Code pénal

Art. 29 à 32

Ces articles concernent des modifications de dispositions du Code pénal.

Ils ne suscitent aucun commentaire.

*
* *

De artikelen 29 tot 32 worden achtereenvolgens aangenomen met 11 stemmen en 1 onthouding.

TITEL 4

Bepaling tot de oprichting van een gegevensbank stemafdrukken

Art. 33

Dit artikel heeft tot doel een gegevensbank met stemafdrukken op te richten.

Er worden geen opmerkingen over gemaakt.

*
* *

Artikel 33 wordt eenparig aangenomen.

*
* *

Aan de aangenomen artikelen worden wetgevings-technische en taalkundige correcties aangebracht.

Op verzoek van *de heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen)* zal de commissie conform artikel 83.1 van het Reglement van de Kamer overgaan tot een tweede lezing van het wetsontwerp. Daartoe wenst de commissie te beschikken over een nota van de Juridische Dienst.

De rapporteurs,

De voorzitter,

Gautier CALOMNE
Goedele UYTTERSROT

Philippe GOFFIN

*
* *

Les articles 29 à 32 sont successivement adoptés par 11 voix et une abstention.

TITRE 4

Disposition créant une banque de données des empreintes vocales

Art. 33

Cet article vise la création d'une banque de données des empreintes vocales.

Il ne fait l'objet d'aucun commentaire.

*
* *

L'article 33 est adopté à l'unanimité.

*
* *

Des corrections d'ordre légistique et linguistique ont été apportées aux articles adoptés.

A la demande de *M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen)*, la commission procédera à une deuxième lecture du projet de loi conformément à l'article 83.1 du Règlement de la Chambre. A cet effet, la commission souhaite disposer d'une note du service juridique.

Les rapporteurs,

Le président,

Gautier CALOMNE
Goedele UYTTERSROT

Philippe GOFFIN

BIJLAGE**HOORZITTINGEN VAN 20 SEPTEMBER 2016**

Tijdens haar vergadering van 20 september 2016 heeft uw commissie hoorzittingen gehouden met de volgende personen en organisaties:

- de covoorzitters van de Vereniging van onderzoeksrechters;
- vertegenwoordigers van het openbaar ministerie;
- vertegenwoordigers van de Orde van Vlaamse Balies en Avocats.be;
- de Liga voor de Mensenrechten en de *“Ligue des droits de l’homme”*;
- een vertegenwoordiger van de federale gerechtelijke politie;
- de *“Belgian internet providers association”*;
- de *“National Technical & Tactical Support Unit”* van de federale politie;
- de *“Federal Computer Crime Unit”* van de federale politie;

A. Hoorzitting tijdens de ochtendvergadering**1. Inleidende uiteenzettingen**

a – *Inleidende uiteenzetting van de covoorzitters van de vereniging van onderzoeksrechters*

De heer Philippe Van Linthout, covoorzitter van de Vereniging van onderzoeksrechters, bevestigt dat hij gemengde gevoelens heeft bij de ontworpen bepalingen. Enerzijds is hij enthousiast en hoopvol, anderzijds heeft hij een aantal bedenkingen.

Zijn enthousiasme en hoop zijn ingegeven door het feit dat de bestaande wetgeving – die ontegensprekelijk zijn verdiensten heeft gehad – bij de tijd wordt gebracht. De nieuwe wetgeving zal rekening houden met de technologische evolutie en de nieuwe criminele praktijken die men gebruikt om misdrijven te plegen of het de daders gemakkelijker te maken (bv. het gebruik van smartphones die op een gesofisticeerde wijze beveiligd zijn).

ANNEXE**AUDITIONS DU 20 SEPTEMBRE 2016**

Au cours de sa réunion du 20 septembre 2016, votre commission a entendu les personnes et organisations suivantes:

- les coprésidents de l’Association des juges d’instruction;
- des représentants du ministère public;
- des représentants de l’Orde van Vlaamse Balies et d’Avocats.be;
- la Liga voor de Mensenrechten et la Ligue des droits de l’homme;
- un représentant de la police judiciaire fédérale;
- la *“Belgian internet providers association”*;
- la *“National Technical & Tactical Support Unit”* de la police fédérale;
- la *“Federal Computer Crime Unit”* de la police fédérale;

A. Auditions organisées au cours de la réunion du matin**1. Exposés introductifs**

a – *Exposé introductif des coprésidents de l’association des juges d’instruction*

M. Philippe Van Linthout, coprésident de l’Association des juges d’instruction, confirme qu’il est partagé quant aux dispositions en projet. D’une part, il est enthousiaste et plein d’espoir et, d’autre part, il émet un certain nombre de réserves.

Son enthousiasme et son espoir tiennent à l’actualisation de la législation existante – qui a incontestablement eu ses mérites. La nouvelle réglementation tiendra compte de l’évolution des technologies et des nouvelles pratiques criminelles utilisées pour commettre des infractions ou pour faciliter le travail des criminels (par exemple, l’utilisation de smartphones sécurisés de manière sophistiquée).

De Vereniging van onderzoeksrechters is ervan overtuigd dat het wetsontwerp de bevoegde overheden in staat zal stellen om de opsporing en vervolging van misdrijven doeltreffender aan te pakken dan vandaag mogelijk is. De heer Van Linthout wijst er bovendien op dat de ontworpen maatregelen ingrijpen op de persoonlijke levenssfeer en dat het daarom van het grootste belang is dat er een rol wordt toebedeeld aan de onderzoeksrechter.

De spreker wijst er in dat verband op dat het wetsontwerp een aantal bepalingen bevat die in het bijzonder van belang zijn voor de onderzoeksrechters.

Ten eerste merkt hij op dat de huidige wetgeving die van toepassing is op *hacking*, niet echt aangepast is. Op dit ogenblik kunnen politie en justitie, wanneer er *hacking* werd vastgesteld, niet binnendringen in het gekraakte systeem. Dat is niet logisch. De spreker vergelijkt het met een klassieke moordzaak. Daar krijgen politie en justitie toch ook toegang tot de plaats delict? Dat wordt nu rechtgezet. Omdat het gaat om een maatregel die uiterst ingrijpend is voor de privacy, wordt er wel voorzien in een (exclusieve) rol voor de onderzoeksrechter.

Ten tweede staat de heer Van Linthout stil bij de ontworpen uitbreiding van artikel 88*quater* van het Wetboek van strafvordering. Daarin wordt de weigering van medewerking strafbaar gesteld. Gelet op de technologische evolutie, is een verplichte medewerking van gespecialiseerde personen of organisaties onontbeerlijk geworden. De regeling is ontleend aan het Franse strafprocesrecht, waar ze al in 2001 tot tevredenheid werd ingevoerd. Ook hier speelt de onderzoeksrechter een belangrijke rol.

In de derde plaats onderstreept de spreker het belang van een aangepaste regeling voor het onderscheppen en kennismaken van (elektronische) communicatie. De bestaande "telefoontap"-regeling die werd ingevoerd met het oog op het tappen van de klassieke telefoonlijnen, blijkt niet meer te voldoen voor de onderschepping van moderne communicatiemiddelen zoals Whatsapp, Viber enzovoort). Net zoals in de twee voorgaande situaties is hierbij een belangrijke functie weggelegd voor de onderzoeksrechter.

Voorts uit de heer Van Linthout zijn bezorgdheid over het wetsontwerp.

Hoewel hij er geen bezwaar tegen heeft dat er een bevoegdheidsverschuiving wordt doorgevoerd van onderzoeksrechter naar openbaar ministerie en van openbaar ministerie naar politiediensten die aangepast is aan

L'Association des juges d'instruction est convaincue que le projet de loi permettra aux autorités compétentes de rechercher et de poursuivre les infractions plus efficacement qu'à l'heure actuelle. M. Van Linthout ajoute que les mesures en projet ont une incidence sur la vie privée et qu'il est dès lors impératif de confier un rôle au juge d'instruction.

L'orateur souligne, à cet égard, que le projet de loi comporte une série de dispositions particulièrement importantes pour les juges d'instruction.

Premièrement, il fait observer que la législation actuelle applicable au piratage informatique n'est plus vraiment adaptée. Aujourd'hui, lorsqu'un piratage a été constaté, ni la police ni la justice ne peuvent pénétrer dans le système piraté. Ce n'est pas logique. L'orateur compare cette situation avec celle d'un homicide classique. Dans ce cas, la police et la justice peuvent tout de même accéder à la scène du délit! Le projet comble cette lacune. Comme il s'agit d'une mesure extrêmement intrusive au regard du respect de la vie privée, un rôle (exclusif) est bien dévolu au juge d'instruction.

Deuxièmement, M. Van Linthout évoque l'extension proposée de l'article 88*quater* du Code d'instruction criminelle, qui rend punissable le refus de coopérer. Compte tenu de l'évolution des technologies, la collaboration obligatoire de personnes ou d'organisations spécialisées est devenue indispensable. La réglementation est empruntée au droit de la procédure pénale français, où elle a été instaurée dès 2001 à la satisfaction générale. Ici aussi, le juge d'instruction joue un rôle important.

Troisièmement, l'orateur attire l'attention sur l'importance d'une réglementation adaptée pour l'interception et la prise de connaissance de communications (électroniques). La réglementation actuelle en matière d'écoutes téléphoniques, qui a été instaurée en vue d'écouter les lignes téléphoniques classiques, s'avère inappropriée pour intercepter les moyens de communication modernes (comme Whatsapp, Viber, etc.). Comme dans les deux situations précédemment évoquées, une fonction importante est dévolue au juge d'instruction.

M. Van Linthout fait ensuite part de ses préoccupations au sujet du projet de loi.

Bien qu'il ne s'oppose pas à un glissement de compétences du juge d'instruction vers le ministère public et du ministère public vers les services de police adapté aux nouvelles technologies (pourquoi un policier

de gewijzigde technologie (waarom zou een politieman die voorheen een klassieke mobiele telefoon kon ontgrendelen en doorzoeken, vandaag geen smartphone kunnen doorzoeken en, indien er geen paswoorden dienen te worden ingevoerd, applicaties zoals Whatsapp mogen openen?), wijst de spreker erop dat men er aan denkt om de rol, functie en bevoegdheden van de onderzoeksrechter te herdenken naar aanleiding van de aangekondigde hervorming van het strafprocesrecht. De heer Van Linthout benadrukt dat kwaliteitsvolle wetgeving niet alleen gericht is op waarheidsvinding, maar ook terdege rekening moet houden met de rechten van verdediging en moet voorzien in een doeltreffende rechterlijke controle ten einde ontsparingen te vermijden.

Het gaat niet op om politie en openbaar ministerie meer bevoegdheden en macht te geven en tegelijk de rechterlijke controle erop te beperken. Vanuit dat oogpunt is de Vereniging van onderzoeksrechters geen voorstander van de hervorming van de functie van onderzoeksrechter tot rechter van het onderzoek.

De spreker is ervan overtuigd dat de advocatenordes op dit punt dezelfde mening zijn toegedaan.

De heer Jean-Louis Doyen, covoorzitter van de Vereniging van onderzoeksrechters, onderschrijft het betoog van zijn collega-covoorzitter.

Voor het overige wordt verwezen naar de nota die de sprekers ter beschikking hebben gesteld van de leden.

b – Inleidende uiteenzetting van de vertegenwoordigers van het openbaar ministerie

De heer Johan Delmulle, procureur-generaal bij het hof van beroep te Brussel, wijst er in de eerste plaats op dat het College van procureurs-generaal op 12 mei 2016 een advies uitbracht over de voorgestelde hervormingen. Een aantal punten uit dat advies werden gevolgd door de regering, andere niet. Het advies wordt ter beschikking gesteld van de leden van de commissie.

Het openbaar ministerie maakt, globaal gezien, een positieve evaluatie van het wetsontwerp. De spreker legt uit dat het openbaar ministerie van oordeel is dat het kan bijdragen tot een efficiëntere bestrijding van de georganiseerde criminaliteit.

De procureur-generaal stipt in de eerste plaats aan dat de ontworpen wijzigingen opgenomen in de artikelen 6 en 15 (met betrekking tot de inijkoperatie) en 8 en 9 (met betrekking tot de observatie en infiltratie) van het wetsontwerp ten volle worden ondersteund door het openbaar ministerie.

qui, auparavant, pouvait déverrouiller et analyser un téléphone mobile classique ne pourrait-il pas examiner aujourd'hui un smartphone et, si aucun mot de passe ne doit être saisi, ouvrir des applications telles que Whatsapp?), l'orateur souligne que, dans le cadre de la réforme annoncée du droit de la procédure pénale, on envisage de repenser le rôle, la fonction et les compétences du juge d'instruction. M. Van Linthout indique qu'une législation de qualité ne doit pas uniquement se focaliser sur la recherche de la vérité, mais aussi tenir dûment compte des droits de la défense et qu'elle doit prévoir un contrôle judiciaire efficace afin d'éviter tout dérapage.

Il est inadmissible d'accorder davantage de compétences et de pouvoirs à la police et au ministère public, tout en limitant le contrôle judiciaire à leur égard. Dans cette optique, l'Association des juges d'instruction n'est pas favorable à la réforme de la fonction de juge d'instruction, qui serait ramenée à celle de juge de l'instruction.

L'orateur est convaincu que les ordres des avocats partagent son point de vue à ce propos.

M. Jean-Louis Doyen, coprésident de l'Association des juges d'instruction, se rallie à l'intervention de son collègue coprésident.

Pour le surplus, il est renvoyé à la note que les orateurs ont mise à la disposition des membres.

b – Exposé introductif des représentants du ministère public

M. Johan Delmulle, procureur général près la cour d'appel de Bruxelles, souligne avant tout que, le 12 mai 2016, le collège des procureurs généraux a émis un avis sur les réformes proposées. Plusieurs points de cet avis ont été suivis par le gouvernement, mais d'autres pas. Ledit avis est mis à la disposition des membres de la commission.

Globalement, le ministère public évalue positivement le projet de loi. L'orateur explique que le ministère public estime qu'il peut contribuer à améliorer la lutte contre la criminalité organisée.

Le procureur général précise d'abord que le ministère public soutient pleinement les modifications en projet prévues par les articles 6 et 15 (concernant le contrôle visuel discret) et 8 et 9 (concernant l'observation et l'infiltration) du projet de loi.

Wat betreft de ontworpen wijzigingen om infiltratie op het internet wettelijk te omkaderen (artikelen 7, 25 en 26 van het wetsontwerp) maakt de heer Delmulle de volgende opmerkingen.

Ten eerste wijst hij erop dat men heeft vastgesteld dat er nood was aan een specifieke regeling om infiltratie op het internet mogelijk te maken. De beoogde regeling heeft een aantal bijzondere kenmerken.

— Anders dan bij de “klassieke” infiltratie kunnen ook andere politieambtenaren dan de leden van het undercoverteam van de Directie Speciale Eenheden worden ingezet voor een infiltratie op internet. Voortaan zal er ook een beroep kunnen worden gedaan op politieambtenaren die over een gespecialiseerde expertise beschikken in een welbepaald criminaliteitsdomein, bv. terrorisme, wapenhandel, mensenhandel of zedendelicten. De minister van Justitie zal bepalen welke politiediensten de maatregel kunnen uitvoeren. Er wordt bovendien voorzien in een specifieke opleiding.

— De proportionaliteitsdrempel wordt verlaagd ten opzichte van deze die geldt bij een klassieke infiltratie (de maatregel kan worden toegepast wanneer er ernstige aanwijzingen zijn dat de geviseerde personen misdrijven plegen of zouden gepleegd hebben die strafbaar zijn met een gevangenisstraf van minimum één jaar).

— Er zal volledige transparantie zijn, aangezien alle contacten op het internet worden geregistreerd en ter beschikking zijn in het dossier of ter griffie zijn neergelegd. De rechten van verdediging worden daardoor optimaal gegarandeerd.

— De zware procedure inzake de controle door de kamer van inbeschuldigingstelling zal niet in alle omstandigheden verplicht zijn. Hierdoor zal de strafprocedure sneller kunnen verlopen. Een controle door de kamer van inbeschuldigingstelling zal er enkel zijn wanneer een vertrouwelijk dossier wordt aangelegd. Dat zal slechts onder bepaalde voorwaarden gebeuren, bijvoorbeeld wanneer de procureur des Konings het plegen van bepaalde misdrijven op het internet toelaat of wanneer een beroep wordt gedaan op een burgerdeskundige die uiteraard moet worden afgeschermd.

Het College van procureurs-generaal zal richtlijnen uitvaardigen die bepalen wanneer het aanleggen van een vertrouwelijk dossier aangewezen is ter bescherming van bronnen, technieken of tactieken en in welke gevallen deze methode bij voorrang zal worden toegepast. Uiteraard zal hierbij rekening worden gehouden met de kadernota integrale veiligheid en het nationaal veiligheidsplan.

En ce qui concerne les modifications en projet visant à encadrer légalement l'infiltration sur internet (articles 7, 25 et 26 du projet de loi), M. Delmulle formule les observations suivantes.

Premièrement, il souligne que l'on a constaté qu'il était nécessaire de prévoir une réglementation spécifique permettant l'infiltration sur internet. La procédure visée présente certaines caractéristiques spécifiques.

— Contrairement à ce qui est prévu dans le cadre de l'infiltration “classique”, des fonctionnaires de police ne faisant pas partie des membres de l'équipe *undercover* de la Direction des unités spéciales pourront être impliqués dans l'infiltration sur internet. Désormais, il sera possible de faire appel à des fonctionnaires de police disposant d'une expertise spécialisée dans un domaine bien précis de la criminalité, par exemple le terrorisme, le trafic d'armes, le trafic d'êtres humains ou les délits de mœurs. Le ministre de la Justice précisera les services de police pouvant exécuter cette mesure. Une formation spécifique sera en outre prévue.

— Le seuil de proportionnalité est abaissé par rapport à celui retenu dans le cadre des infiltrations classiques (la mesure pourra être appliquée s'il existe des indices sérieux que les personnes concernées sont en train de commettre ou auraient commis des infractions punies d'un emprisonnement d'un an minimum).

— Le système garantira une transparence totale, étant donné que tous les contacts qui ont lieu sur l'internet seront enregistrés et versés au dossier ou déposés au greffe, ce qui permettra de préserver de façon optimale les droits de la défense.

— La lourde procédure impliquant un contrôle exercé par la chambre des mises en accusation ne sera pas obligatoire dans tous les cas. La procédure pénale pourra dès lors se dérouler plus rapidement. La chambre des mises en accusation exercera son contrôle uniquement dans le cas où un dossier confidentiel aura été constitué, ce qui n'aura lieu qu'à certaines conditions, par exemple lorsque le procureur du Roi autorise la commission de certains délits sur l'internet ou lorsqu'il est fait appel à un expert civil qui doit bien entendu être protégé.

Le Collège des procureurs généraux a l'intention d'édicter des directives qui préciseront à quel moment la constitution d'un dossier confidentiel s'indique pour protéger des sources, des techniques ou des tactiques et dans quels cas cette méthode sera appliquée en priorité. Il sera bien entendu tenu compte à cet égard de la note-cadre de sécurité intégrale et du plan national de sécurité.

Tot slot van dit onderdeel benadrukt de procureur-generaal dat het openbaar ministerie voorstander is van de voorgestelde wijzigingen, niettegenstaande de verdiensten van de bestaande wetgeving.

De heer Jan Kerkhofs, federaal magistraat, sluit zich aan bij de laatste opmerking van de procureur-generaal. Voorts geeft hij meer toelichting bij de ontworpen wetswijzigingen die een doeltreffendere cyberrecherche mogelijk moeten maken. Algemeen beschouwd is de heer Kerkhofs van oordeel dat de voorgestelde hervorming coherent is opgebouwd en zal bijdragen tot een efficiëntere bestrijding van misdrijven.

Wat de coherentie aangaat, wordt gewezen op het onderscheidingscriterium voor de indeling van de onderzoeken: het al dan niet heimelijk karakter van het onderzoek.

De categorie niet-heimelijke onderzoeken valt hoofdzakelijk onder de bevoegdheid en de controle van het openbaar ministerie. Deze onderzoeken gebeuren onder de ogen van de verdachte die al van in den beginne de bijstand van een raadsman heeft, zodat er geen problemen rijzen vanuit het oogpunt van de rechten van verdediging (dit wordt hoofdzakelijk geregeld door het ontworpen artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering).

Dat ligt anders bij de heimelijke onderzoeken die per definitie gebeuren buiten het medeweten van de verdachte en daarom volledig onder toezicht van de onderzoeksrechter gebeuren (dit wordt hoofdzakelijk geregeld door het ontworpen artikel 90*ter* van het Wetboek van strafvordering).

Voorts voorziet het wetsontwerp (zie daaromtrent het ontworpen artikel 89*ter* van het Wetboek van strafvordering) in een overgangscategorie (een scharniermoment) met betrekking tot de inijkoperatie in informaticasystemen. De regeling die daarvoor wordt voorgesteld, is strenger (voor de overheid) dan die van vandaag. Er is met andere woorden geen sprake van een verlaging van de waarborgen inzake rechten van verdediging.

De heer Kerkhofs legt dit nader uit. Volgens de huidige wetgeving kan het openbaar ministerie zoekingen doen op alle private plaatsen die niet als een woning kunnen worden beschouwd (opslagplaatsen voor gegevens op het internet worden niet beschouwd als een woning). De nieuwe wetgeving houdt er wel rekening mee dat er heel wat privacygevoelige informatie wordt opgeslagen op het internet en voorziet daarom in een aangepaste regeling voor de inijkoperatie in informaticasystemen. Daarom heeft de regering ervoor geopteerd om de

En conclusion de cette partie, le procureur général tient à souligner que bien qu'il reconnaisse les mérites de la législation actuelle, le ministère public soutient néanmoins les modifications proposées.

M. Jan Kerkhofs, magistrat fédéral, souscrit à la dernière remarque formulée par le procureur général. L'orateur commente ensuite les modifications légales proposées, qui devraient permettre d'augmenter l'efficacité de la cyberrecherche. De manière générale, M. Kerkhofs juge la réforme proposée cohérente. Il estime qu'elle contribuera à lutter plus efficacement contre la criminalité.

En ce qui concerne la cohérence, l'orateur pointe le critère de distinction retenu pour classer les enquêtes, à savoir leur caractère secret ou non.

Les enquêtes non secrètes relèvent principalement de la compétence et du contrôle du ministère public. Elles ont lieu sous les yeux du suspect, qui bénéficie dès le début de l'assistance d'un conseil pour éviter les problèmes liés au non-respect des droits de la défense (cette matière est principalement régie par l'article 39*bis* proposé du Code d'instruction criminelle).

Il n'en va pas de même des enquêtes secrètes, qui se déroulent par définition à l'insu du suspect et sont dès lors entièrement soumises au contrôle du juge d'instruction (cette matière est principalement régie par l'article 90*ter* proposé du Code d'instruction criminelle).

Par ailleurs, le projet de loi prévoit une catégorie intermédiaire (un moment charnière), qui concerne le contrôle visuel discret dans un système informatique (voir à cet égard l'article 89*ter* proposé du Code d'instruction criminelle). La réglementation proposée en la matière est plus sévère (pour les pouvoirs publics) que celle actuellement en vigueur. En d'autres termes, le projet de loi à l'examen n'affaiblit nullement les garanties existant en matière de droits de la défense.

M. Kerkhofs précise son propos en indiquant que dans la législation actuelle, le ministère public est autorisé à effectuer des recherches dans tous les lieux privés qui ne peuvent pas être considérés comme une habitation (les espaces de stockage de données sur internet ne sont pas considérés comme une habitation). Or, la nouvelle législation tient compte du fait qu'un grand nombre de données privées sont stockées sur internet. Elle prévoit dès lors une réglementation adaptée pour le contrôle visuel discret dans un système informatique.

onderzoeksrechter een rol te laten spelen. De spreker benadrukt dat de voorziene inijkoperatie moet toelaten om na te gaan of het wel noodzakelijk is om over te gaan tot de meest ingrijpende maatregel van het onderschep- pen en registreren van (elektronische) communicatie die behoort tot de categorie van heimelijke onderzoeken.

Bespreking van de belangrijkste bepalingen

— Met betrekking tot het ontworpen artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering

Vervolgens licht de heer Kerkhofs kort de belang- rijkste punten van het ontworpen artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering toe.

Hij onderstreept in de eerste plaats dat deze rege- ling van toepassing zal zijn op (delen) van een infor- maticasysteem dat men in beslag genomen heeft. Hiervoor zijn politie en openbaar ministerie bevoegd. De heer Kerkhofs geeft het voorbeeld van een in beslag genomen smartphone waarop een Gmail- en Facebook-toepassing geïnstalleerd zijn: in dat geval kan het openbaar ministerie de politie machtigen om zich toegang te verschaffen tot de gegevens die zich op de externe Gmail- of Facebook-server bevinden. Dat zou anders zijn ingeval de smartphone niet in beslag werd genomen. Zelfs al zou men weten dat de verdachte een Gmail- of Facebook-account aanhoudt en er zich op de server relevante informatie bevindt, dan kan artikel 39*bis* niet worden toegepast en is de tussenkomst van de onderzoeksrechter nodig.

De spreker wijst erop dat de nieuwe regeling over- eenstemt met de praktische noden van vandaag en tegelijk de rechten van verdediging op afdoende wijze waarborgt.

— Met betrekking tot de ontworpen artikelen 39*ter* en –*quater* van het Wetboek van strafvordering

Het openbaar ministerie heeft geen fundamentele opmerkingen bij de ontworpen wijzigingen. Ze betref- fen een getrouwe omzetting van het Verdrag inzake Cybercriminaliteit.

— Met betrekking tot de ontworpen artikel 46*quin- quies* en 89*ter* van het Wetboek van strafvordering

De heer Kerkhofs herhaalt dat deze bepalingen een handvat moeten bieden om na te gaan of het noodza- kelijk is om over te gaan tot meer ingrijpende maatregel. De spreker merkt wel op dat het nodig zal zijn om deze maatregel – die behoort tot de overgangscategorie – mogelijk te maken door middel van een mini-instructie.

C'est pour cette raison que le gouvernement a décidé de confier un rôle au juge d'instruction en la matière. L'orateur souligne que le contrôle visuel discret envisagé doit permettre d'examiner la nécessité de recourir à la mesure d'interception et d'enregistrement de commu- nications (électroniques), la plus radicale qui relève de la catégorie des enquêtes secrètes.

Examen des principales dispositions

— En ce qui concerne l'article 39*bis* proposé du Code d'instruction criminelle

M. Kerkhofs commente ensuite brièvement les élé- ments essentiels de l'article 39*bis* proposé du Code d'instruction criminelle.

L'orateur souligne tout d'abord que cette réglemen- tation s'appliquera à (certaines parties d') un système informatique saisi. La police et le ministère public sont compétents en l'espèce. M. Kerkhofs cite l'exemple d'un *smartphone* saisi sur lequel sont installées des appli- cations Gmail et Facebook. Dans ce cas, le ministère public peut autoriser la police à accéder aux données qui se trouvent sur le serveur externe Gmail ou Facebook. Il n'en va pas de même si le *smartphone* n'a pas été saisi. Dans cette situation, même si l'on sait que le suspect dispose d'un compte Gmail ou Facebook et que des informations intéressantes se trouvent sur le serveur, l'article 39*bis* ne peut pas être appliqué, et l'intervention du juge d'instruction est requise.

L'orateur souligne que la nouvelle réglementation répond aux besoins pratiques de notre époque tout en garantissant efficacement le respect des droits de la défense.

— En ce qui concerne les articles 39*ter* et 39*quater* proposés du Code d'instruction criminelle

Le ministère public n'a aucune observation fonda- mentale à formuler à propos des modifications propo- sées, qui transposent fidèlement des dispositions de la Convention sur la cybercriminalité.

— En ce qui concerne les articles 46*quinquies* et 89*ter* proposés du Code d'instruction criminelle

M. Kerkhofs rappelle que c'est sur la base de ces dis- positions que l'on devra déterminer s'il est nécessaire d'avoir recours à une mesure plus radicale. L'orateur fait toutefois observer qu'il est essentiel que cette mesure – qui relève de la catégorie transitoire – puisse être mise en œuvre par le biais d'une mini-instruction.

Of en in welke mate dat het geval zal zijn, valt evenwel buiten het bestek van het voorliggende wetsontwerp. Indien en in de mate dat men beslist om niet te werken met een mini-instructie, zal er een volwaardig gerechtelijk onderzoek moeten worden gevorderd en is het in feite niet langer nuttig om te voorzien in een overgangscategorie. In dat geval komt ook de coherentie van het systeem in het gedrang.

De heer Johan Delmulle, procureur-generaal bij het Hof van Beroep te Brussel, merkt op dat de verankering van de mini-instructie zou moeten worden doorgevoerd middels een aanpassing van de artikelen 28septies en 90ter van het Wetboek van strafvordering.

— Met betrekking tot het ontworpen artikel 88quater van het Wetboek van strafvordering

De heer Kerkhofs stipt aan dat de doeltreffendheid van de medewerkingsverplichting staat of valt met het behoud of de afbouw van de versleutelingsvrijheid die in België nog steeds van kracht is. Het lijkt moeilijk verzoenbaar dat men enerzijds de vrijheid verleent om gegevens te beschermen door middel van encryptie, terwijl men anderzijds iemand zou kunnen verplichten om die encryptie te neutraliseren. Dit spanningsveld moet worden weggewerkt. Ook dit valt buiten het bestek van het voorliggende wetsontwerp.

— Met betrekking tot het ontworpen artikel 90ter e.v. van het Wetboek van strafvordering

Het openbaar ministerie is tevreden dat de regering ervoor gekozen heeft om de voorwaarde weg te laten dat de privécommunicatie slechts kan worden onderschept “tijdens de overbrenging” ervan. De nieuwste technologie heeft het onmogelijk gemaakt om te bepalen wanneer communicatie “in overbrenging” is. De spreker wijst erop dat deze bepaling een wettelijk kader biedt voor *Legal hacking*. Het spreekt voor zich dat de ontworpen maatregelen veel meer mogelijk maken dan de klassieke telefoontap.

De heer Kerkhofs onderschrijft eveneens de voorgestelde uitbreiding van de lijst van misdrijven die onder de toepassing van artikel 90bis vallen. Dat was nodig.

Aandachtspunten

De heer Johan Delmulle, procureur-generaal bij het Hof van Beroep te Brussel, doet tot slot een aantal suggesties tot verbetering van het wetsontwerp.

— Voorstel om de federaal procureur en de procureur des Konings bevoegd te maken voor

Les modalités éventuelles à appliquer en l'espèce sortent toutefois du cadre du projet de loi à l'examen. Si l'on décide de ne pas recourir à la mini-instruction, l'ouverture d'une instruction proprement dite devra être requise et la création d'une catégorie transitoire n'aura plus aucun sens. La cohérence du système sera par ailleurs également compromise dans ce cas.

M. Johan Delmulle, procureur général près la cour d'appel de Bruxelles, fait observer qu'il faudrait inscrire la mini-instruction dans la législation en modifiant les articles 28septies et 90ter du Code d'instruction criminelle.

— En ce qui concerne l'article 88quater proposé du Code d'instruction criminelle:

M. Kerkhofs souligne que l'efficacité de l'obligation de collaboration est garantie ou mise à mal selon que l'on maintienne ou réduise la liberté d'encryptage, qui est toujours en vigueur en Belgique. Autoriser l'encryptage pour protéger des données, d'une part, et imposer l'obligation de neutraliser cet encryptage, d'autre part, paraît difficilement conciliable. Il convient d'éliminer cette source de contradictions. Ce point sort également du cadre du projet de loi à l'examen.

— En ce qui concerne les articles 90ter et suivants proposés du Code d'instruction criminelle

Le ministère public est satisfait de l'option choisie par le gouvernement d'abandonner la condition selon laquelle les communications privées ne peuvent être interceptées que “pendant leur transmission”. Avec les technologies les plus récentes, il est devenu impossible de déterminer le moment où les communications sont “en cours de transmission”. L'orateur fait observer que cette disposition offre un cadre légal au “*legal hacking*”. Il va sans dire que les mesures proposées offrent bien plus de possibilités que les écoutes téléphoniques classiques.

M. Kerkhofs souscrit également à la proposition consistant à étendre la liste des infractions tombant sous l'application de l'article 90bis. C'était nécessaire.

Points d'attention

En guise de conclusion, *M. Johan Delmulle, procureur général près la cour d'appel de Bruxelles*, formule plusieurs suggestions visant à améliorer le projet de loi.

— Proposition visant à rendre le procureur fédéral et le procureur du Roi compétents pour les mesures

afluistermaatregelen en voor het telefonieonderzoek in situaties van heterdaad.

De heer Delmulle citeert het ontworpen 90ter, § 5, van het Wetboek van strafvordering: *“Ingeval van ontdekking op heterdaad en zolang de heterdaad situatie duurt, kan de procureur des Konings de maatregel bedoeld in § 1, eerste lid, bevelen voor de strafbare feiten bedoeld in de artikelen 347bis, 434, of 470 van het Strafwetboek”.*

De spreker meent dat het aangewezen is om lijst van misdrijven uit te breiden tot de terroristische misdrijven. Bovendien is hij van oordeel dat de doeltreffendheid van het onderzoek er baat zou bij hebben om de bevoegdheid van de procureur te laten voortduren zolang er een “dringende noodzakelijkheid bestaat”. In de derde plaats zou het aangewezen zijn om te voorzien in de mogelijkheid om de maatregel mondeling te vorderen (met schriftelijke bevestiging achteraf).

Het aldus gewijzigde artikel 90ter, § 5, zou dan als volgt luiden (onderstreepte tekst is nieuw):

“§ 5. Ingeval van ontdekking op heterdaad en zolang er een dringende noodzakelijkheid bestaat, kan de procureur des Konings de maatregel bedoeld in § 1 bevelen voor de strafbare feiten bedoeld in de artikelen 347bis, 434, of 470 van het Strafwetboek en deze bedoeld in Boek II, Titel I ter van het Strafwetboek. Deze machtiging kan mondeling worden verleend en dient zo spoedig mogelijk schriftelijk te worden bevestigd.”

Wat de uitbreiding van het toepassingsgebied tot de terroristische misdrijven aangaat, legt de procureur-generaal uit dat de aanslagen van 22 maart 2016 in Brussel het nut ervan hebben aangetoond; de uitgebreide bevoegdheid kan ook worden aangewend in uitvoering van het Nationaal noodplan betreffende de aanpak van een terroristische gijzelneming of een terroristische aanslag. De heer Delmulle wijst er eveneens op dat een onmiddellijke interceptie of verificatie van telefoonverkeer een meerwaarde kan betekenen ingeval men informatie ontvangt over het nakende vertrek van personen die verdacht worden van terroristische activiteiten of de terugkeer vanuit een djihadistische conflictzone, of wanneer er online een mededeling wordt verspreid voor de aankondiging van terroristische misdrijven.

De spreker benadrukt dat er niets wijzigt aan het ogenblik waarop de procureur bevoegd wordt (wanneer er een situatie van heterdaad is). Er wordt wel voorgesteld om de bevoegdheid op een ander tijdstip een einde te laten nemen, namelijk wanneer er geen dringende noodzakelijkheid meer is. Op die manier kunnen discussies worden vermeden over de draagwijdte van de notie “heterdaad”. Bij een terroristische gijzeling

d'écoute et pour les écoutes téléphoniques en situations de flagrant délit.

M. Delmulle cite l'article 90ter, § 5, en projet du Code d'instruction criminelle: *“En cas de flagrant délit et tant que la situation de flagrant délit perdure, le procureur du Roi peut ordonner la mesure visée au § 1er pour les infractions visées aux articles 347bis, 434 ou 470 du Code pénal”.*

L'orateur estime qu'il est indiqué d'étendre la liste d'infractions aux infractions terroristes. Il considère en outre que l'enquête gagnerait en efficacité si le procureur restait compétent tant qu'il y a “urgence”. Troisièmement, il serait indiqué de prévoir la possibilité de requérir la mesure oralement (avec une confirmation écrite par la suite).

L'article 90ter, § 5, ainsi modifié, serait dès lors rédigé comme suit (le texte souligné est nouveau):

“§ 5. En cas de flagrant délit et tant qu'il y a urgence, le procureur du Roi peut ordonner la mesure visée au § 1er pour les infractions visées aux articles 347bis, 434 ou 470 du Code pénal et pour celle visée au Livre II, Titre premier, du Code pénal. Cette autorisation peut être accordée oralement et doit être confirmée par écrit dans les plus brefs délais.”

Concernant l'élargissement du champ d'application aux infractions terroristes, le procureur général explique que les attentats de Bruxelles du 22 mars 2016 en ont montré l'utilité; la compétence élargie peut également être appliquée en exécution du plan d'urgence national relatif à l'approche d'une prise d'otage terroriste ou d'un attentat terroriste. M. Delmulle souligne également qu'une interception ou vérification immédiate des communications téléphoniques peut représenter une plus-value si on reçoit des informations concernant le départ imminent de personnes soupçonnées d'activités terroristes ou le retour depuis une zone de conflit djihadiste, ou si une communication est diffusée en ligne pour annoncer des infractions terroristes.

L'orateur souligne que rien ne change en ce qui concerne le moment où le procureur devient compétent (en cas de flagrant délit). Il est néanmoins proposé que l'exercice de cette compétence prenne fin à un autre moment, à savoir lorsqu'il n'y a plus d'extrême urgence, ce qui permet d'éviter des discussions sur la portée de la notion de “flagrant délit”. En cas de prise d'otages terroriste, ce point ne pose aucun problème.

is dat niet extreem moeilijk. Dat ligt soms anders: wanneer er een terroristische aanslag wordt gepleegd, kan er voor de rechtbank een discussie rijzen over de onderzoeksdaden die na de aanslag werden verricht. Vallen die daden nog wel onder de tijdsspanne “terstond nadat het [misdrijf] gepleegd is” (zie artikel 41 van het Wetboek van strafvordering)?

De heer Delmulle vestigt er de aandacht dat de toevoeging van de zinsnede “zolang er een dringende noodzakelijkheid bestaat” aansluit bij internationale criteria die in vergelijkbare omstandigheden worden gebruikt (zo wordt er in de Verenigde Staten gesproken over “*imminent treath*”).

De derde vernieuwing die wordt voorgesteld door het College van procureurs-generaal, betreft de bevoegdheid om de maatregel mondeling te vorderen. De heer Delmulle legt uit dat de vereiste om schriftelijk te vorderen het verschil tussen leven of dood kan betekenen in geval van de in het ontworpen artikel 90ter, § 5, bedoelde misdrijven, of, nog, dat men een verdachte kan aantreffen en aanhouden of niet.

Een gelijkaardige wijziging wordt voorgesteld met betrekking tot het ontworpen artikel 88bis, § 1, vijfde lid, van het Wetboek van strafvordering.

— Voorstel om de strafbaarstelling van de onthulling van de identiteit van een informant of infiltrant anders te benaderen

De heer Delmulle licht vervolgens een voorstel toe dat in onderling overleg met federaal magistraat Kerckhofs werd voorbereid (het werd nog niet besproken in het College van procureurs-generaal en met de federaal procureur en de bevoegde politiediensten). De spreker legt uit dat de bestraffing van de onthulling van de identiteit van een infiltrant of een informant problematisch kan zijn, omdat het openbaar ministerie in het kader van de bewijsvoering dan zou moeten bevestigen dat de persoon die aangewezen werd inderdaad een informant of infiltrant is. In dat geval krijgt het criminele milieu bevestiging van zijn vermoedens, met alle mogelijke gevolgen van dien. Daarom suggereren de heren Delmulle en Kerckhofs om de loutere aanwijzing van een persoon als informant of infiltrant strafbaar te stellen.

Het “betiteln” van een persoon als potentiële informant of infiltrant zou dan volstaan om over te gaan tot vervolging. Dat lijkt niet overdreven, gelet op de mogelijke criminele represailles voor de aangewezen persoon.

— Voorstel met betrekking tot de “open source” waarnemingen op internet.

Mais il peut parfois en aller autrement: en cas d’attentat terroriste, les devoirs d’instruction effectués après l’attentat peuvent faire l’objet d’une discussion devant le tribunal quant à savoir si ces actes ont ou non été posés au moment où le délit “vient de se commettre” (voir l’article 41 du Code d’instruction criminelle).

M. Delmulle attire l’attention sur le fait que l’ajout du membre de phrase “tant qu’il y a urgence” est conforme aux critères internationaux utilisés dans des circonstances similaires (on parle ainsi aux États-Unis de “*imminent treath*”).

Le troisième changement proposé par le Collège des procureurs généraux concerne la compétence de requérir la mesure oralement. M. Delmulle explique que le fait de pouvoir requérir oralement une mesure ou de devoir le faire par écrit peut représenter une question de vie ou de mort dans le cas des infractions visées à l’article 90ter, § 5, proposé ou être déterminant pour l’arrestation d’un suspect.

Une modification similaire est proposée en ce qui concerne l’article 88bis, § 1^{er}, alinéa 5, proposé du Code d’instruction criminelle.

— Proposition de modifier l’approche en ce qui concerne l’incrimination de la révélation de l’identité d’un indicateur ou d’un infiltrant

M. Delmulle commente ensuite une proposition qui a été préparée en concertation avec M. Kerckhofs, magistrat fédéral, mais qui n’a pas encore été examinée par le Collège des procureurs généraux ni avec le procureur fédéral et les services de police compétents. L’orateur explique que l’incrimination de la révélation de l’identité d’un indicateur ou d’un infiltrant peut poser problème, car, dans le cadre de la charge de la preuve, le ministère public devrait alors confirmer que la personne désignée est effectivement un indicateur ou un infiltrant. Le milieu criminel verrait alors ses soupçons confirmés, avec toutes les conséquences possibles qui s’ensuivent. C’est pourquoi MM. Delmulle et Kerckhofs proposent d’incriminer le seul fait de désigner une personne comme indicateur ou infiltrant.

Le fait d’avoir “qualifié” une personne d’indicateur ou d’infiltrant potentiel suffirait alors pour engager des poursuites. Cette mesure ne semble pas excessive, vu les représailles criminelles dont la personne désignée risque d’être victime.

— Proposition relative aux observations “open source” sur internet.

Op dit ogenblik is het niet duidelijk of en welke wetgevende initiatieven er op stapel staan om “open source” waarnemingen op internet op ondubbelzinnige wijze te onttrekken aan de regeling voor observatie in de zin van artikel 47sexies van het Wetboek van strafvordering.

De heer Delmulle legt uit dat het de politiediensten niet is toegestaan om autonoom aan internetrecherche en –monitoring te doen, dat wil zeggen zonder dat een magistraat extra machtigingen moet geven en zonder dat er naderhand discussies ontstaan of het niet gaat om een observatie, telefoontap of infiltratie.

Artikel 26 van de Wet op het Politieambt laat politieambtenaren ook nu al toe om voor het publiek toegankelijke goederen en verlaten onroerende goederen te betreden om erop toe te zien dat de openbare orde en de politiewetten en –verordeningen worden nageleefd. Diezelfde plaatsen kunnen ook worden betreden om opdrachten van gerechtelijke politie uit te voeren. De heer Delmulle suggereert om in het bedoelde artikel 26 eveneens te preciseren dat “voor het publiek toegankelijke plaatsen op het internet, ongeacht of er voor het nemen van de toegang daartoe bepaalde zuiver vormelijke toegangsformaliteiten moeten worden ondernomen”, moeten worden gelijkgesteld met publiek toegankelijke plaatsen. Hij stelt eveneens voor om de politieambtenaren te machtigen deze plaatsen te “bezoeken, te bestuderen en er kopieën van te maken”.

Daarnaast zou het ook mogelijk zijn om te verduidelijken in artikel 47sexies van het Wetboek van strafvordering dat er voor “open source” waarnemingen geen machtiging in de zin van dat artikel moet worden gegeven. Daartoe zou paragraaf 1 van artikel 47sexies als volgt kunnen worden gewijzigd (onderstreepte tekst is nieuw): “§ 1. *Observatie in de zin van dit wetboek is het niet online stelselmatig waarnemen (...)*”. Dit sluit trouwens beter aan bij de Internationale Conventie inzake Cybercriminaliteit (zie artikel 32.a van deze conventie).

c – Inleidende uiteenzetting door de vertegenwoordiger van de Orde van Vlaamse Balies

Ook de heer Jo De Meester, vertegenwoordiger van de Orde van Vlaamse Balies, pleit ervoor de rol van de onderzoeksrechter bij de strafrechtspleging te behouden. Hij moet de leiding blijven hebben van het onderzoek. Volgens de OVB waarborgt het wetsontwerp de fundamentele rechten van de burgers niet voldoende. Als de verdachte er niet mee instemt dat zijn computer wordt doorzocht, moet de onderzoeksrechter een dergelijke beslissing kunnen nemen. Een dergelijke controle door de onderzoeksrechter is onontbeerlijk.

On ignore pour l’instant quelles sont les initiatives législatives en préparation en vue de soustraire sans équivoque les observations “open source” de la réglementation relative à l’observation au sens de l’article 47sexies du Code d’instruction criminelle.

M. Delmulle explique que les services de police ne sont pas autorisés à faire de la recherche et du monitoring sur internet de façon autonome, c’est-à-dire sans qu’un magistrat ne doive délivrer des autorisations supplémentaires et sans que cela ne donne ultérieurement lieu à des discussions sur la question de savoir s’il ne s’agit pas d’une observation, d’une écoute téléphonique ou d’une infiltration.

L’article 26 de la loi sur la fonction de police autorise déjà les fonctionnaires de police à pénétrer dans les lieux accessibles au public ainsi que dans les biens immeubles abandonnés, afin de veiller au maintien de l’ordre public et au respect des lois et des règlements de police. Ils peuvent pénétrer en ces mêmes lieux afin d’exécuter des missions de police judiciaire. M. Delmulle suggère de préciser, dans ledit article 26, que “les endroits accessibles au public sur internet, que leur accès requière ou non certaines formalités purement formelles” doivent être assimilés à des lieux accessibles au public. Il propose également d’habiliter les fonctionnaires de police à “visiter, étudier et faire des copies” de ces lieux.

Par ailleurs, il pourrait également être précisé, à l’article 47sexies du Code d’instruction criminelle, que les observations “open source” ne requièrent pas d’autorisation au sens de cet article. À cet effet, l’article 47sexies, § 1^{er}, pourrait être modifié comme suit (le texte souligné est nouveau): “§ 1^{er} *L’observation au sens du présent code est l’observation systématique non en ligne (...)*”. Cette disposition est d’ailleurs plus conforme à la Convention internationale sur la cybercriminalité (voir l’article 32.a de ladite convention).

c – Exposé introductif du représentant de l’Orde van Vlaamse Balies

M. Jo De Meester, représentant de l’Orde van Vlaamse Balies, plaide lui aussi pour le maintien du rôle de juge d’instruction dans la procédure pénale. Celui-ci doit garder la direction de l’enquête. L’OVb est d’avis que les droits fondamentaux des citoyens ne sont pas suffisamment garantis par le projet de loi. Si le suspect ne donne pas son consentement à une recherche informatique, c’est le juge d’instruction qui doit pouvoir prendre une telle décision. Un tel contrôle par le juge d’instruction est indispensable.

Voorts moet bij een geheime doorzoeking van een computersysteem het beginsel van subsidiariteit en proportionaliteit op grond van artikel 90ter van het Wetboek van strafvordering worden gevolgd. Tevens moet een dergelijke doorzoeking met redenen worden omkleed. De advocaat zal dan kunnen nagaan of aan die voorwaarden wordt voldaan.

Daarnaast verzoekt de OVB om een raadplegingsrecht, zodat de advocaat kan controleren of die fundamentele rechten worden gewaarborgd.

Bovendien is het van essentieel belang in een sanctie van wettelijke nietigheid te voorzien ingeval de voor die doorzoeken onontbeerlijke voorwaarden niet in acht worden genomen. Dat is het verschil tussen een rechtsstaat en een politiestaat. Ontbreekt die nietigheidssanctie, dan staat het de politie vrij te handelen zonder de wettelijke bepalingen na te leven.

d – Inleidende uiteenzetting door de heer François Farcy, gerechtelijk directeur van de federale gerechtelijke politie Bergen-Doornik

De heer François Farcy, gerechtelijk directeur van de federale gerechtelijke politie van Bergen-Doornik, stelt voor zijn meer strategisch en tactisch standpunt te formuleren over de opnemings van deze wet in het geheel van het speurwerk en het gerechtelijk onderzoek, alsook over de noodzaak daarvan, teneinde zo spoedig mogelijk de uitdagingen aan te gaan waarvoor de terroristische dreiging en de zware en georganiseerde criminaliteit ons stellen.

De wetgevende ontwikkelingen van de jongste decennia (ook inzake de internationale en Europese normen), veranderen langzaam maar zeker de grondslagen van ons strafrechtssysteem. Dat systeem evolueert van het hoofdzakelijk inquisitoire Napoleontische recht naar een almaar meer Angelsaksisch getint recht op tegenspraak. Voor de inachtneming van de mensenrechten, en specifiek dan de rechten van verdediging, is dat een zeer goede zaak.

Een – eveneens zeer positief – uitvloeisel van die evolutie is dat elke rechtspleging almaar sterker moet berusten op bewijzen en op concrete, traceerbare materiële aanwijzingen. De ontwikkelingen inzake technische en wetenschappelijke politie vormen daarvan een essentieel element en wij moeten daarin voortdurend investeren.

De opkomst van ICT, en meer bepaald de virtuele wereld van het internet, is een andere uitdaging waarop wij al te lang niet hebben ingespeeld. Het onderzoek in de virtuele wereld is nochtans een noodzaak, daar de

Par ailleurs, le principe de subsidiarité et de proportionnalité prévu par l'article 90ter du Code d'instruction criminelle doit être suivi dans le cadre d'une recherche secrète dans un système informatique. En outre, une telle recherche doit être motivée. L'avocat pourra alors vérifier si ces conditions sont remplies.

L'OVB demande, en outre, un droit de consultation, de sorte que l'avocat puisse contrôler si ces droits fondamentaux sont garantis.

Par ailleurs, il est essentiel de prévoir une sanction de nullité légale au cas où les conditions indispensables à ces recherches ne sont pas respectées. C'est la différence entre un État de droit et un État policier. En l'absence de sanction de nullité, la police est libre d'agir sans respecter le prescrit légal.

d – Exposé introductif de M. François Farcy, directeur judiciaire de la police judiciaire fédérale de Mons-Tournai

M. François Farcy, directeur judiciaire de la police judiciaire fédérale de Mons-Tournai, propose de donner son point de vue plus stratégique et tactique sur l'intégration de cette loi dans l'ensemble de la recherche et de l'enquête judiciaire et sa nécessité pour relever au plus vite les défis de la menace terroriste et de la criminalité grave et organisée.

Les évolutions législatives des dernières décennies en ce compris les normes internationales et européennes, tendent à modifier lentement mais sûrement les fondements de notre système judiciaire pénal partant du droit napoléonien essentiellement inquisitoire vers un droit de plus en plus anglo-saxon et contradictoire. Pour le respect des droits de l'homme et spécifiquement des droits de la défense, c'est une très bonne chose.

Corollaire de cette évolution, ce qui est aussi très positif, toute procédure doit aujourd'hui de plus en plus s'appuyer sur des preuves et des indices matériels concrets et traçables. Les évolutions de la police technique et scientifique en sont un élément essentiel dans lesquelles nous devons en permanence investir.

L'émergence de l'ICT et spécialement du monde virtuel de l'Internet est un autre défi auquel nous avons trop longtemps attendu pour répondre. L'investigation dans le monde virtuel est pourtant une nécessité tant

huidige samenleving – ook de wereld van de criminaliteit – permanent verbonden en onderling met elkaar verbonden is.

De spreker geeft aan dat volgens zijn totaalvisie *research* en gerechtelijk onderzoek in de virtuele en in de fysieke wereld in het algemeen volgens dezelfde basisregels moeten gebeuren en dat wat in de ene mogelijk is ook in de andere moet kunnen. Zo moet een observatie van iemand die van drugshandel wordt verdacht, volgens dezelfde regels van de strafrechtspleging zowel mogelijk zijn als hij op zich op straat van de ene naar de andere plaats begeeft, als bij zijn criminele uitwisselingen op het internet.

De virtuele wereld, die een dergelijke omvang heeft aangenomen dat hij bij de relaties tussen personen soms in de plaats treedt van de echte wereld, heeft echter zijn specifieke eigenschappen, die een aangepaste wetgeving vereisen waarmee – middels dezelfde procedurele waarborgen – de bewijzen van en aanwijzingen voor de aan de gang zijnde of gepleegde criminele of terroristische activiteiten kunnen worden geobserveerd, vastgelegd, vastgesteld en gekopieerd.

Net zoals een speciale eenheid, die naar behoren door de magistraat is gemachtigd haar bijzondere opsporingsmethoden te verhullen en te verbergen, moet ook de speurder of specialist van de RCCU die op het internet onderzoeken uitvoert toegang hebben tot de gegevens, tot de toegangen en tot de netwerken van de criminelen, en moet hij met dat milieu kunnen interageren terwijl hij zijn echte identiteit en/of de herkomst van zijn dienst verhult.

De zogenaamde *light*-infiltratie op het internet moet trouwens mogelijk zijn en moet kunnen worden gevolgd door een materiële “BOM”-infiltratie.

Concreet betekent de voorgestelde wetgeving een onontbeerlijke vooruitgang voor het dagelijks werk van de spreker en zijn collega's. De criminele en terroristische wereld is voortdurend in ontwikkeling, leert van zijn fouten en past zich voortdurend aan. De observatiemiddelen en de traditionele telefoontap, die tien jaar geleden nog volmaakt bruikbare instrumenten waren, blijven weliswaar nuttig maar raken almaar meer achterhaald door de nieuwe sociale netwerken en door allerlei versleutelde internetapplicaties die gebruik maken van het *deep net* en van het *dark web* (Viber, Telegram enzovoort).

In veel onderzoeken worden de grenzen van onze technische en wettelijke mogelijkheden bereikt. De misdaad staat niet stil, en zijn meer bepaald het de gevaarlijkste criminelen en zij die de grootste bedreiging

la société actuelle est en permanence connectée et inter-connectée, le monde criminel lui aussi.

L'orateur indique que sa vision globale est que l'investigation et l'enquête judiciaire dans le monde virtuel et le monde physique doivent globalement être régies par les mêmes règles fondamentales et que ce qui est possible dans l'un doit l'être dans l'autre. Ainsi, une observation d'un suspect de trafic de drogues lors de ses déplacements en rue ou une observation de ses échanges criminels sur Internet doivent pouvoir se faire selon les mêmes règles générales de la procédure pénale.

Le monde virtuel, qui a pris une telle ampleur qu'il supplante parfois le monde réel dans les relations interpersonnelles, a cependant ses spécificités qui nécessitent une législation adaptée permettant moyennant les mêmes garanties de procédures de pouvoir observer, capter, constater et copier les preuves et indices des activités criminelles ou terroristes en cours ou commises.

Comme une unité spéciale, dûment autorisée par le magistrat à masquer et cacher ses méthodes particulières de recherche, l'enquêteur ou le spécialiste du RCCU investiguant sur Internet doit pouvoir aussi avoir accès aux données, aux accès et aux réseaux des criminels, doit pouvoir interagir avec ce milieu tout en dissimulant son identité réelle et/ou l'origine de son service.

En ce qui concerne l'infiltration dite “light” sur Internet, celle-ci doit d'ailleurs se concevoir et pouvoir être suivie de la mise en œuvre d'une infiltration physique “MPR”.

Concrètement, la législation proposée constitue une avancée indispensable dans notre travail au quotidien. Le monde criminel et terroriste évolue en permanence, apprend de ses erreurs et s'adapte en permanence. Les outils de l'observation, de l'écoute téléphonique classique que nous utilisions encore parfaitement il y a dix ans restent utiles mais sont de plus en plus dépassés par les nouveaux réseaux sociaux et applications cryptées de l'internet en tout genre utilisant le *deep* et le *dark web* (Viber, Telegram, ...).

Dans de nombreuses enquêtes, les limites de nos possibilités techniques et légales sont atteintes. Le monde criminel n'attend pas et, singulièrement, les plus dangereux et les plus menaçants utilisent et investissent

vormen, die massaal gebruik maken van de nieuwe technologieën en die er fors in investeren, soms zonder financiële beperkingen, omdat ze bovendien weten dat die technologieën almaar betaalbaarder worden.

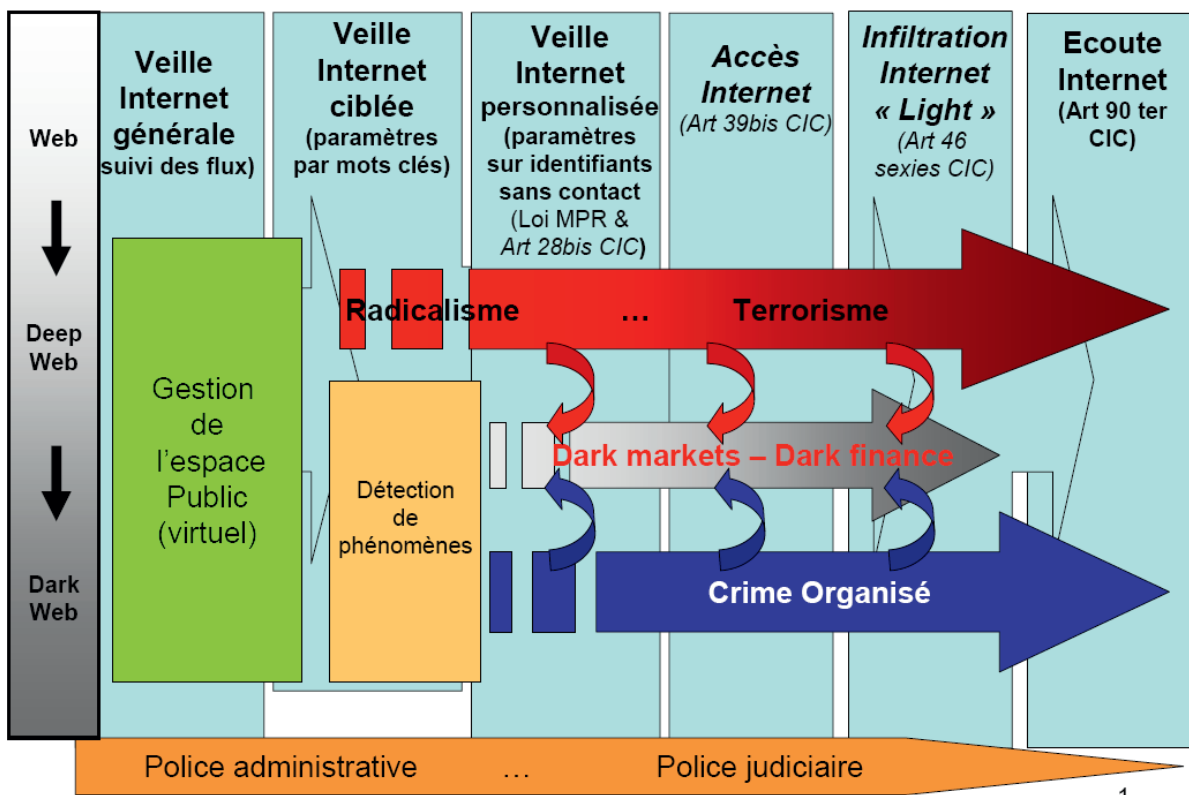
De opsporing en het onderzoek op internet moeten, zoals onderstaand schema aangeeft, stapsgewijs en geleidelijk kunnen worden gevoerd, met inachtneming van de regels inzake wettelijkheid, evenredigheid en subsidiariteit.

Tot dusver ontbraken de aspecten “toegang tot het internet” en “infiltratie internet *light*”, terwijl de overige aspecten onvoldoende gereguleerd waren.

massivement dans les nouvelles technologies sans parfois de limites de moyens financiers, sachant de plus que ces technologies se démocratisent de jour en jour.

La recherche et l'enquête sur Internet comme le montre le schéma ci-dessous doivent pouvoir se faire de manière graduelle et progressive dans le respect des règles de légalité, de proportionnalité et de subsidiarité.

Jusqu'à présent, les aspects “accès Internet” et “infiltration Internet *light*” manquaient totalement, les autres volets étaient insuffisamment cadrés.



Tot slot zal de in uitzicht gestelde wetgeving het mogelijk maken de momenteel gehanteerde procedures te vereenvoudigen, met name in het kader van de dossiers inzake terrorisme en georganiseerde misdaad, door de regels te verduidelijken en door rechtszekerheid te bieden, zowel met betrekking tot die procedures als voor de rechtzoekenden, en de optredende politiemensen en de magistraten.

De integratie van de virtuele opsporing en het virtuele onderzoek in de gerechtelijke werking is onvermijdelijk en onontbeerlijk geworden; die virtuele methoden zijn een transversaal onderdeel van alle professioneel

Enfin, la présente législation permettra de simplifier les procédures actuellement utilisées notamment dans le cadre des dossiers de terrorisme ou de crime organisé en clarifiant les règles et en donnant une sécurité juridique tant pour ces procédures que pour les justiciables et les intervenants policiers et magistrats.

L'intégration de la recherche et de l'enquête virtuelle dans la fonction judiciaire est devenue incontournable et indispensable; une composante transversale de tout travail judiciaire professionnel au même titre que le

gerechtelijk werk, net zoals het verzamelen en het beheer van de informatie, de technische en wetenschappelijke politie en het financieel onderzoek.

e – Inleidende uiteenzetting van de vertegenwoordiger van de Belgian Internet Service Providers Association

De heer Rodolphe Van Nuffel, vertegenwoordiger van de Belgian Internet Service Providers Association, geeft aan dat de Internet Service Providers (ISP's) ertoe verplicht zijn hun medewerking te verlenen en dat zij de hun door het Wetboek van strafvordering opgelegde verplichtingen in acht moeten nemen. De ISP's volgen de wet nauwgezet; er is geen interpretatieruimte. Daarom is het zeer belangrijk dat de wet duidelijk aangeeft welke verplichtingen de ISP's in acht moeten nemen. Wanneer een ISP weigert samen te werken, kan hij worden bestraft.

De samenwerking, die momenteel uitstekend is, verloopt via een coördinatieceel "Justitie", die dagelijks de klok rond beschikbaar is. Een dergelijke cel bestaat uit een tiental medewerkers binnen de grootste operatoren. De verplichting om een dergelijke cel op te richten, geldt sinds 2003. Bij koninklijk besluit werd in verschillende vereisten voorzien; zo werden de medewerkers van deze cellen gescreend en zijn zij aan een veiligheidsadvies onderworpen.

De meeste aanvragen zijn van zeer specifieke technische aard en hebben betrekking op gecertificeerde normen. De functionele en de praktische aspecten van de gegevenstransmissie zijn dusdanig geregeld dat het privéleven en de meest strikte vertrouwelijkheid in acht worden genomen.

Deze aanvragen worden altijd ingediend via de voormelde coördinatieceel. Voor die ISP's is elke interpretatieruimte uitgesloten; bij de behandeling van die aanvragen mogen ze niet aansprakelijk kunnen worden gesteld.

Door het ter bespreking voorliggende wetsontwerp zullen die ISP's met nieuwe situaties worden geconfronteerd. Door deze nieuwe technische specificiteiten, die uitgebreider en complexer zijn, zullen de ISP's nieuwe bronnen op het vlak van IT en personeel moeten aanboren.

De coördinatieceel, die de informatie aanlevert, gaat ervan uit dat de aanvraag wordt gedaan door een daartoe gemachtigde persoon. Om de rechtszekerheid ten aanzien van de ISP's te waarborgen, is het belangrijk dat in elke aanvraag duidelijk wordt aangegeven wat wordt gevraagd, van wie de aanvraag uitgaat en op welke

recueil et la gestion de l'information, la police technique et scientifique ou l'enquête financière.

e – Exposé introductif du représentant de la "Belgian Internet Service Providers Association"

M. Rodolphe Van Nuffel, représentant de la "Belgian Internet Service Providers Association", indique que les Internet Service Providers (ISP) sont tenus à un devoir de collaboration et à remplir les obligations qui sont prévues par le Code d'instruction criminelle. Les ISP suivent la loi à la lettre dans ce cadre. Il n'y a pas de marge pour l'interprétation. C'est pourquoi il est essentiel que la loi soit claire par rapport aux obligations auxquelles les ISP sont tenues. Un ISP qui refuserait de collaborer pourrait être sanctionné.

La collaboration, qui est très bonne actuellement, se fait au travers d'une cellule de coordination "Justice", qui est disponible en continu, sept jours sur sept et 24 heures sur 24. Une telle cellule se compose d'une dizaine de membres chez les opérateurs les plus importants. L'obligation de mettre sur pied une telle cellule existe depuis 2003. Différentes exigences ont été mises en place par arrêté royal. Le personnel de ces cellules a ainsi été screené et fait l'objet d'un avis de sécurité.

La plupart des demandes répondent à des spécificités très techniques et correspondent à des normes certifiées. Les aspects fonctionnels et pratiques de la transmission des données ont été fixés de telle manière à assurer le respect de la vie privée et la plus stricte confidentialité.

Ces demandes entrent toujours via cette cellule de coordination. Il ne peut y avoir aucune marge d'interprétation pour ces ISP. Ceux-ci ne doivent pas pouvoir engager leur responsabilité dans l'exécution de ces demandes.

Le projet de loi en discussion entraîne de nouvelles situations pour ces ISP. Ces nouvelles spécificités techniques, plus développées et complexes, demanderont aux ISP d'exécuter des nouveaux développements en IT et en personnel.

La cellule de coordination, qui fournit l'information, part du principe que la demande émane d'une personne habilitée à ce faire. Pour garantir la sécurité juridique vis-à-vis des ISP, il est important que chaque demande précise clairement ce qui est demandé, qui le demande et sur quelle base juridique. Une demande orale, faite

juridische grondslag dat gebeurt. In dringende gevallen kan een aanvraag mondeling worden ingediend, die vervolgens binnen 24 uren moet worden bevestigd, teneinde de rechtszekerheid te waarborgen.

2. Vragen en opmerkingen van de leden

De heer Stefaan Van Hecke (*Ecolo-Groen*) heeft er geen bezwaar tegen dat de wetgeving wordt aangepast aan de technologische vernieuwingen die nieuwe kansen bieden voor het plegen van misdrijven. De hamvraag is evenwel of die aanpassingen rekening houden met het noodzakelijke evenwicht tussen het belang van een doeltreffende opsporing en vervolging van misdrijven en, anderzijds, de fundamentele rechten en vrijheden van de geviseerde personen.

Vanuit dat oogpunt deelt de spreker de bezorgdheid van de onderzoeksrechters. Welke rol zullen zij nog kunnen spelen na de grondige hervorming van het strafprocesrecht? Zullen de bevoegdheden die hen worden toegekend in het kader van het voorliggende wetsontwerp niet worden gehypothekeerd of alleszins fundamenteel worden beïnvloed door de toekomstige hervorming? Als daarover vandaag geen waarborgen kunnen worden gegeven, dreigt het Parlement een stap in het ongewisse te zetten.

Los daarvan vraagt de heer Van Hecke of men kan uitleggen in welke mate de voorgestelde wijzigingen werkelijk nodig zijn om de opsporing van misdrijven te vergemakkelijken. Dat is niet altijd duidelijk. Ter illustratie wordt verwezen naar de beoogde verlenging van de termijn van observatie van één maand naar drie maanden (zie de ontworpen wijzigingen van artikel 47sexies van het Wetboek van strafvordering (artikel 8 van het wetsontwerp)).

Als men de memorie van toelichting nauwgezet leest, dan lijkt het of deze verlenging goeddeels tot doel heeft om de administratieve werklast van de politie te verlichten en een tijdswinst te verwezenlijken. Dat is *an sich* niet verwerpelijk, maar valt deze wijziging werkelijk te verantwoorden in het licht van het ingrijpend karakter van de maatregel en gelet op de vaststelling dat er in 35 % van de gevallen geen verlenging dient te worden gevraagd?

Aansluitend bij dat laatste wenst de heer Van Hecke de absolute cijfers te kennen. Hoe vaak worden er observaties aangevraagd en wat is de impact ervan op jaarbasis?

De heer Van Hecke wil voorts weten wat het standpunt van de OVB en de Vereniging van onderzoeksrechters is ten aanzien van de wijziging van het toepassingsgebied

dans des cas urgents, devra être confirmée par écrit dans les 24 heures afin de garantir la sécurité juridique.

2. Questions et observations des membres

M. Stefaan Van Hecke (*Ecolo-Groen*) ne voit aucune objection à ce que la législation soit adaptée aux évolutions technologiques qui offrent de nouvelles possibilités de commettre des infractions. La question cruciale est toutefois de savoir si ces modifications tiennent compte du nécessaire équilibre entre, d'une part, l'importance de l'efficacité des recherches et de la poursuite des infractions et, d'autre part, les droits et libertés fondamentales des personnes visées.

Sous cet angle, l'intervenant partage les préoccupations des juges d'instruction. Quel rôle pourront-ils encore jouer après la réforme approfondie de la procédure pénale? Les compétences qui leur sont accordées dans le cadre du projet de loi à l'examen ne seront-elles pas hypothéquées ou, à tout le moins, profondément modifiées par la réforme à venir? Si aucune garantie ne peut être donnée à ce propos aujourd'hui, une période d'incertitude risque de s'ouvrir pour le Parlement.

Indépendamment de cela, M. Van Hecke demande s'il peut être expliqué dans quelle mesure les modifications proposées sont vraiment nécessaires pour faciliter la recherche d'infractions. Ce n'est pas toujours très clair. Pour illustrer son propos, le membre renvoie à la proposition de porter le délai d'observation d'un à trois mois (voir les modifications proposées de l'article 47sexies du Code d'instruction criminelle (article 8 du projet de loi à l'examen)).

Une lecture attentive de l'exposé des motifs semble indiquer que cette prolongation vise essentiellement à alléger la charge de travail administratif de la police et à gagner du temps. Cet objectif n'a rien de condamnable en tant que tel mais cette modification peut-elle véritablement se justifier au vu du caractère drastique de la mesure et dès lors qu'aucune prolongation ne doit être demandée dans 35 % des cas?

À cet égard, M. Van Hecke souhaite connaître les chiffres absolus. Quelle est la fréquence des demandes d'observation et quel en est l'impact sur une base annuelle?

M. Van Hecke s'enquiert en outre du point de vue de l'OVB et de l'Association des juges d'instruction quant à la modification du champ d'application de l'article 90ter,

van 90ter, § 5, van het Wetboek van strafvordering (uitbreiding van de bevoegdheid in situaties van heterdaad zolang er een “dringende noodzakelijkheid” is).

De heer Gilles Foret (MR) komt terug op de samenwerking tijdens de zoektocht naar de waarheid. Hoe verloopt de samenwerking van de individuele personen met de onderzoekers, en die van de gerechtelijke en de politiediensten met de derden die hen eventueel bijstaan om de gegevens te ontcijferen? Hoe kan de samenwerking tussen deze beide laatste partijen in de toekomst nog worden verbeterd in een mondiale context? Hoe staat het met de samenwerking tussen de diensten van een Staat met die van een andere?

Hoe staat het voorts met de relaties met de externe diensten die nuttig werk kunnen leveren bij het gegevensonderzoek?

Hoe verloopt de kennisuitwisseling tussen de verschillende Belgische diensten onderling? Is op het vlak van het onderzoek met behulp van die nieuwe technologie al dan niet sprake van compartimentering?

Tot slot vraagt de spreker naar het standpunt van de ISPA over de manier waarop de internetproviders momenteel samenwerken, en hoe die samenwerking kan worden verbeterd.

Mevrouw Sophie De Wit (N-VA) stelt vooreerst vast dat het een uiterst complexe zaak is om een doeltreffende en evenwichtige wetgeving te ontwerpen, gelet op de technologie waarmee rekening moet worden gehouden en de ingrijpende gevolgen voor de persoonlijke levenssfeer van de geviseerde personen.

Daarnaast ziet zij ook een evolutie in de richting van het vergroten van bevoegdheden voor het openbaar ministerie. Dat kon ook al worden vastgesteld in andere wetgevende initiatieven. De onderzoeksrechters vragen tegelijk dat zij een belangrijke toezichtsbevoegdheid kunnen behouden. *Mevrouw De Wit* vraagt zich af op welke manier die bevoegdheid het best wordt georganiseerd. Daarbij wijst zij erop dat het belangrijk is om rekening te houden met eventuele toekomstige wijzigingen van de rol van de onderzoeksrechter in het kader van de hervorming van het strafprocesrecht.

In dat verband vraagt zij zich af of de bevoegdheidsverschuiving naar het openbaar ministerie ook niet zou kunnen worden opgevangen door de uitbreiding van welbepaalde rechten van verdediging (in plaats de onderzoeksrechter bevoegdheden te geven), zoals het inzagerecht of het recht op juridische bijstand. Zij wenst hierover in het bijzonder de mening van de advocatenordes te kennen.

§ 5, du Code d’instruction criminelle (pouvoirs élargis en cas de flagrant délit tant que perdure l’“extrême urgence”).

M. Gilles Foret (MR) revient sur la collaboration dans le déroulement de la recherche de la vérité; tant des individus vis-à-vis des enquêteurs qu’entre les services de la justice et de la police et les tiers qui pourront aider à décrypter. Comment cette dernière collaboration peut-elle encore s’améliorer demain dans un environnement mondial? Qu’en est-il de la collaboration entre les services d’un État à l’autre?

Par ailleurs, quelle est la relation avec les services extérieurs à même d’être utiles dans la recherche des éléments?

Comment se passe l’échange d’expérience entre les différents services au niveau belge, y a-t-il un cloisonnement ou un décroisonnement par rapport à cette recherche de la technologie?

Enfin, quel est le regard de l’ISPA sur la collaboration actuelle des fournisseurs d’Internet et sur la manière de l’améliorer?

Mme Sophie De Wit (N-VA) constate tout d’abord qu’il est extrêmement complexe de concevoir une législation efficace et équilibrée, eu égard à la technologie dont il faut tenir compte et à ses conséquences importantes pour la vie privée des personnes visées.

Parallèlement, elle observe également une évolution vers un élargissement des compétences accrues du ministère public. Ce constat est d’ailleurs déjà apparu dans d’autres initiatives législatives. Dans le même temps, les juges d’instruction demandent à conserver un pouvoir de surveillance étendu. *Mme De Wit* demande comment organiser au mieux cette compétence. Elle rappelle à cet égard qu’il importe de tenir compte des éventuelles modifications qui seront apportées au rôle du juge d’instruction dans le cadre de la réforme du droit de la procédure pénale.

Dans le même ordre d’idées, elle demande si l’on ne pourrait pas également compenser le glissement de compétences vers le ministère public par un élargissement de certains droits de la défense (plutôt que de confier des compétences au juge d’instruction), comme le droit de consultation ou le droit à l’aide juridique. À cet égard, elle aimerait connaître en particulier l’avis des ordres des avocats.

Voorts wil mevrouw De Wit weten waar volgens de Vereniging van onderzoeksrechters de ultieme grens moet worden getrokken vanaf waar de bevoegdheid van een onderzoeksrechter absoluut aangewezen is. Daarnaast vraagt zij in welke situaties men kan volstaan met een rechterlijke controle *ex post* en in welke gevallen een *ex ante* controle onontbeerlijk is.

In een volgende punt staat mevrouw De Wit stil bij de ontworpen bepalingen met betrekking tot de burgerdeskundigen. De spreekster onderstreept dat het van het grootste belang is dat bepaalde bevoegdheden niet kunnen gedelegeerd worden. Mevrouw De Wit legt in dit kader de band met een wetsontwerp dat eerder door de Kamer werd aangenomen en dat Child Focus bevoegd maakt als loket en doorgeefluik voor de melding van bepaalde kinderpornografische misdrijven (zie 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). Zij wenst te weten of Child Focus voor de toepassing van de nieuwe bepalingen als een burgerdeskundige zou kunnen worden beschouwd. Zijn er voldoende waarborgen om het goede verloop van de procedure te waarborgen?

Mevrouw De Wit sluit zich verder aan bij de vraag van de heer Van Hecke in verband met het voorstel van de procureur-generaal tot aanpassing van het ontworpen artikel 90bis van het Wetboek van strafvordering. Ingeval dat voorstel wordt gevolgd, moet er dan geen wettelijke definitie worden gegeven van de notie “dringende noodzakelijkheid”? Zij wenst hierover in het bijzonder het standpunt te kennen van de Vereniging van onderzoeksrechters.

In verband met de infiltratie “light” vraagt de spreekster zich af of er wel een voldoende grote transparantie kan zijn (en voldoende waarborgen voor de rechten van verdediging), wetende dat ook onder de huidige wetgeving niet alle contacten *in extenso* worden geregistreerd en overgeschreven?

Ten slotte heeft mevrouw De Wit vragen bij de ontworpen regeling voor zoekingen over de activiteiten op het internet die verricht zijn met een bepaald apparaat (bv. een tablet). In deze gevallen is de persoonlijke levenssfeer van een onbepaald aantal personen in het geding. Ter illustratie legt de spreekster uit dat eenzelfde tablet (bv. in gezinsverband) door een onbepaald aantal personen kan worden gebruikt. Als men dan een onderzoek doet naar één welbepaald persoon, hoe ingrijpend zijn de gevolgen dan voor de andere personen die van datzelfde apparaat gebruik maken? Wat zijn de waarborgen op dit punt?

En outre, l'intervenante demande à l'Association des juges d'instruction où placer la limite ultime à partir de laquelle le pouvoir d'un juge d'instruction est indispensable. Elle demande également qu'on lui désigne les situations dans lesquelles on peut se contenter d'un contrôle judiciaire *ex post* et les cas dans lesquels un contrôle *ex ante* est indispensable.

Ensuite, Mme de Wit aborde les dispositions en projet sur les experts civils. L'intervenante souligne qu'il importe au plus haut point que certaines compétences ne puissent pas être déléguées. Dans ce cadre, Mme De Wit établit un lien avec un projet de loi précédemment adopté par la Chambre qui charge Child Focus de jouer le rôle de guichet et d'intermédiaire pour le signalement de certaines infractions pédopornographiques (voir 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). Elle demande si Child Focus pourrait être considéré comme un expert civil à l'égard de l'application des nouvelles dispositions. Le bon déroulement de la procédure est-il suffisamment garanti?

Mme De Wit se rallie en outre à la question de M. Van Hecke concernant la proposition du procureur général visant à modifier l'article 90bis en projet du Code d'instruction criminelle. Si cette proposition est retenue, ne faudra-t-il pas définir légalement la notion d'“urgence”? Elle souhaite notamment connaître le point de vue de l'Association des juges d'instruction à ce sujet.

Concernant l'infiltration “light”, l'oratrice se demande si la transparence pourra être suffisante (et si les droits de la défense pourront être suffisamment garantis), étant entendu que, dans le cadre de l'application de la législation actuelle, tous les contacts ne sont pas non plus enregistrés, ni transcrits *in extenso*?

Enfin, Mme De Wit pose des questions au sujet de la réglementation en projet concernant les recherches sur les activités effectuées sur Internet à l'aide d'un appareil donné (une tablette par exemple). Dans ces cas, la vie privée d'un nombre indéterminé de personnes sera menacée. Pour illustrer son propos, l'intervenante explique qu'une même tablette peut être utilisée par un nombre indéterminé de personnes (dans le contexte familial, par exemple). Si l'on enquête sur une personne bien précise, quelles seront les conséquences pour les autres personnes qui utilisent le même appareil? Quelles sont les garanties à cet égard?

3. Antwoorden en gedachtewisseling

De heer Philippe Van Linthout, covoorzitter van de Vereniging van onderzoeksrechters, staat vooreerst stil bij de wijziging van artikel 90ter, § 5, van het Wetboek van strafvordering. Hij vestigt er de aandacht op dat de voorgestelde verlenging van de termijn tot drie maanden de administratieve werklast drastisch kan verminderen. Die verlenging wordt doorgaans aangevraagd in complexe, zware dossiers waar de termijn van één maand in de meeste gevallen niet volstaat.

Bovendien wijst hij erop dat de termijn van drie maanden niet uitzonderlijk is. Ter illustratie verwijst hij naar het Nederlandse strafprocesrecht. Bij grensoverschrijdende onderzoeken die zich over Nederland uitstrekken, gebeurt het dan dat de onderzoeksrechter een aanvraag doet om de maatregel één maand te mogen toepassen en dat de Nederlandse gerechtelijke overheden in antwoord een toestemming verlenen voor drie maanden, in overeenstemming met hun wetgeving. Dat kan voor juridisch-procedurele complicaties zorgen.

Aansluitend onderstreept de onderzoeksrechter dat de termijn van drie maanden niet verplicht wordt uitgeput. Wanneer de maatregel niet langer noodzakelijk is, zal de bevoegde onderzoeksrechter in de meeste gevallen de machtiging beëindigen.

Daarnaast wijst hij erop dat de tap ook wordt gebruikt voor lokalisering en dat het in dergelijke gevallen van uitermate groot belang is om snel te kunnen werken. Dat verklaart waarom hij voorstander is van de mogelijkheid om de procureur in hoogdringende gevallen bevoegdheid te maken, onder de voorwaarde dat de maatregel niet wordt toegepast met het oog op de waarheidsvinding. Van zodra de maatregel de waarheidsvinding beoogt, verkiest de heer Van Linthout de bevoegdheid van de onderzoeksrechter. Hij benadrukt ook dat het van het grootste belang is om duidelijke en welafgeleide begrippen te gebruiken om de bevoegdheden af te bakenen. Het valt te bezien of het gebruik van de notie “zolang er een dringende noodzakelijkheid is”, op dat punt wel voldoet.

Als volgende punt legt de heer Van Linthout uit dat het ontworpen artikel 88quater van het Wetboek van strafvordering beantwoordt aan een reële nood. Het gebeurt al te vaak dat magistraten, ten gevolge van een gebrek aan expertise en aangepaste middelen, in beslag genomen goederen (bv. pc's) niet doeltreffend kunnen doorzoeken, bv. omdat ze de berichten niet kunnen ontcijferen, of dat men er verkeerdelijk van uitgaat dat er geen “criminele” informatie te vinden is.

3. Réponses et échange de vues

M. Philippe Van Linthout, coprésident de l'Association des juges d'instruction, traite tout d'abord de la modification de l'article 90ter, § 5, du Code d'instruction criminelle. Il attire l'attention sur le fait que la proposition de prolonger le délai à trois mois peut réduire drastiquement la charge de travail administrative. Cette prolongation est en général demandée dans des dossiers complexes, lourds, pour lesquels le délai d'un mois ne suffit généralement pas.

Il souligne en outre que le délai de trois mois n'a rien d'exceptionnel. En guise d'illustration, il renvoie à la procédure pénale en vigueur aux Pays-Bas. Dans le cadre d'enquêtes transfrontalières qui s'étendent sur le territoire des Pays-Bas, il arrive que le juge d'instruction demande à pouvoir appliquer la mesure pendant un mois et que les autorités judiciaires néerlandaises accordent, en réponse, une autorisation valable pour trois mois, conformément à leur législation. Cette situation peut entraîner des complications juridico-procédurales.

À cet égard, le juge d'instruction souligne que le délai de trois mois ne doit pas nécessairement être épuisé. Lorsque la mesure n'est plus nécessaire, le juge d'instruction en charge mettra, dans la plupart des cas, un terme à l'autorisation.

Il souligne par ailleurs que les écoutes téléphoniques sont également utilisées à des fins de localisation et que, en pareils cas, il est extrêmement important d'agir avec célérité. Cela explique pourquoi il est partisan de la possibilité de rendre le procureur compétent dans les cas urgents, à la condition que la mesure ne soit pas appliquée en vue de la manifestation de la vérité. Dès que la mesure vise à la manifestation de la vérité, M. Van Linthout préfère que la compétence soit confiée au juge d'instruction. Il souligne également qu'il est impératif d'utiliser des notions claires et bien définies en vue de délimiter les compétences. On verra si l'utilisation de la notion “tant qu'il y a urgence” est satisfaisante sur ce point.

Au point suivant, M. Van Linthout explique que l'article 88quater proposé du Code d'instruction criminelle répond à un besoin réel. Il arrive trop souvent que des magistrats, par manque d'expertise et faute de moyens adaptés, ne puissent pas analyser efficacement des biens saisis (par ex. des ordinateurs), par exemple parce qu'ils ne peuvent pas déchiffrer les messages, ou que l'on part erronément du principe qu'il n'y a pas d'informations “criminelles” à y découvrir. Remédier à

Dat verhelpen vraagt niet alleen aangepaste wetgeving, maar ook voldoende mensen en middelen op het terrein.

Als antwoord op de vraag op welke manier men de bevoegdheidsverschuiving naar het openbaar ministerie zou kunnen compenseren (zie de vraag van mevrouw De Wit), legt heer Van Linthout uit dat het in elk geval niet zal volstaan om de functie van onderzoeksrechter om te vormen tot die van rechter van het onderzoek. De heer Van Linthout blijft voorstander van het behoud van een magistraat die met twee voeten in het onderzoek staat: de procureur zal in elk geval op regelmatig basis verantwoording moeten afleggen tegenover een rechter; het is immers van het grootste belang dat deze laatste zoveel als mogelijk voeling heeft met het gevoerde onderzoek.

Wat betreft de opmerking van mevrouw De Wit over de risico's op inbreuken op de persoonlijke levenssfeer van derde personen bij zoekingen op mobiele apparaten, vraagt de heer Van Linthout vertrouwen te hebben in de onderzoeksrechter, die steeds de nodige afwegingen zal maken en de rechten van eenieder maximaal te respecteren. Hij wijst erop dat de ontworpen bepalingen noodzakelijk zijn en eigenlijk niet zoveel verschillen van de maatregel die nu al kan worden toegepast op gewone briefwisseling en klassiek telefoonverkeer.

De spreker beklemtoont dat het in geval van zoekingen op internet niet altijd even evident en eenvoudig is om uit te maken aan wie men medewerking moet vragen (omdat het niet gemakkelijk is om de aanbieder van de diensten te identificeren).

Aansluitend legt de spreker uit dat de regeling om zoekingen te verrichten op in beslag genomen mobiele apparaten, zoals een smartphone, zijns inziens aansluit bij de rechtspraak van het Europees Hof voor de rechten van de mens dat in dit verband spreekt van "een redelijke verwachting" ("*reasonable expectations*") dat men aan een zoeking kan worden onderworpen. Men heeft immers steeds een grote hoeveelheid gegevens op zak. Waarom zou de overheid, mits omringd door de nodige waarborgen, daarop geen eerste controle mogen verrichten?

De heer Van Linthout is in elk geval van oordeel dat er voor heimelijke zoekingen steeds een onderzoeksrechter nodig is. Voor zoekingen die zich in de tussencategorie bevinden is de spreker geen onverdeeld voorstander van een mini-instructie. Hij pleit voor de bevoegdheid van een onderzoeksrechter.

cette situation demande non seulement une modification de la législation mais aussi du personnel et des moyens en suffisance sur le terrain.

En réponse à la question de savoir comment le glissement de compétence vers le ministère public pourrait être compensé (voir la question de Mme De Wit), M. Van Linthout explique qu'en tout cas, il ne suffira pas de transformer la fonction de juge d'instruction en celle de juge de l'instruction. M. Van Linthout reste favorable au maintien d'un magistrat en prise directe avec l'enquête: le procureur devra de toute façon se justifier régulièrement devant un juge; il est en effet de la plus haute importance que ce dernier soit, le plus possible, en phase avec l'enquête menée.

En ce qui concerne la remarque de Mme De Wit concernant les risques d'atteinte à la vie privée de tiers lors de recherches sur des appareils mobiles, M. Van Linthout demande de faire confiance au juge d'instruction, qui opérera toujours les mises en balance nécessaires et respectera au maximum les droits de chacun. Il souligne que les dispositions proposées sont nécessaires et ne diffèrent en fait pas tellement de la mesure pouvant déjà être appliquée actuellement à la correspondance ordinaire et aux communications téléphoniques classiques.

L'orateur souligne que, dans le cas de recherches sur internet, il n'est pas toujours simple et évident de savoir de qui il faut solliciter le concours (en effet, il n'est pas facile d'identifier le fournisseur des services).

Dans le même ordre d'idées, l'orateur explique que, selon lui, la réglementation visant à autoriser les recherches sur des appareils mobiles saisis, comme des smartphones, est conforme à la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme qui parle, à cet égard, d'"attentes raisonnables" ("*reasonable expectations*") de pouvoir être soumis à une recherche. Nous détenons en effet toujours une grande quantité de données. Pourquoi les pouvoirs publics ne pourraient-ils pas, moyennant les garanties nécessaires, soumettre ces données à un premier contrôle?

M. Van Linthout estime en tout cas que l'intervention du juge d'instruction est toujours requise pour les recherches secrètes. Pour les recherches relevant de la catégorie intermédiaire, l'intervenant n'est pas un partisan inconditionnel de la mini-instruction. Il plaide en faveur de la compétence d'un juge d'instruction.

Vervolgens verdedigt de heer Van Linthout de ontworpen regeling die een infiltratie “light” mogelijk maakt. Zonder deze regeling wordt het moeilijk om op een doeltreffende wijze in contact te treden met daders die via het internet communiceren. Zo is het van het grootste belang om een beroep te kunnen doen op infiltranten die voldoende vertrouwd zijn met het specifieke taalgebruik in bepaalde criminele kringen.

Ten slotte legt de spreker uit dat alle activiteiten die worden verricht in het kader van de infiltratie, zullen worden gelogd (d.w.z. geregistreerd in screenshots), zodat er steeds controle kan gebeuren, bv. om na te gaan of er sprake was van provocatie.

De heer Jean-Louis Doyen, covoorzitter van de Vereniging van Onderzoeksrechters, geeft aan dat de maximale duur voor observaties, namelijk drie maanden, geïnspireerd is op de praktijk. Infiltraties gelden voor drie maanden, aangezien het enige tijd in beslag neemt om ze toe te passen. Een observatie wordt om capaciteitsredenen of wegens operationele problemen niet toegepast zodra ze door de onderzoeksrechter wordt toegestaan. Het is bijgevolg efficiënter over een termijn van drie maanden te beschikken, wat overeenstemt met de reële situatie in het werkveld.

Wat de mondelinge machtiging in spoedeisende gevallen betreft, voorziet de wet in een gemotiveerde bevestiging binnen 24 uren. Er bestaat dus een controlewaarborg. In dringende gevallen is een schriftelijke machtiging niet erg praktisch en kan er kostbare tijd verloren gaan.

Bovendien wordt een zaak *in rem* aan de onderzoeksrechter voorgelegd, dat wil zeggen ten aanzien van de aanhangig gemaakte feiten, wat inhoudt dat gevonden elementen die geen verband houden met de onderzochte feiten, automatisch terzijde worden geschoven. Ook dat is een belangrijke waarborg.

De heer Johan Delmulle, procureur-generaal bij het Hof van Beroep te Brussel, benadrukt het belang van de verlenging van de termijn van één maand, gelet op de verminderde werklast die de verlenging van de termijn voor alle bevoegde overheden zal meebrengen. De aanvraag en de behandeling ervan vergen heel wat administratieve verrichtingen en tijd en, in vele gevallen coördinatie als er ook wordt overgegaan tot een infiltratie. De spreker onderschrijft het antwoord van de heer Van Linthout op dit punt: de omvangrijke en complexe dossiers behandelen vergt veel tijd en in dergelijke gevallen is het vaak ook nodig om over meer dan één maand voor observatie te beschikken. Hij wijst er ook op dat men niet altijd onmiddellijk kan aanvangen met

Ensuite, M. Van Linthout défend la réglementation proposée qui permet une infiltration “light”. À défaut, il sera difficile d’entrer en contact avec les auteurs qui communiquent via internet. Ainsi est-il crucial de pouvoir faire appel à des infiltrants suffisamment familiarisés avec le langage spécifique utilisé dans certains milieux criminels.

Enfin, l’orateur indique que toutes les activités effectuées dans le cadre de l’infiltration requerront une connexion (c’est-à-dire qu’elles seront enregistrées en capture d’écran), de façon à pouvoir toujours exercer un contrôle, par exemple pour vérifier s’il était question de provocation.

M. Jean-Louis Doyen, coprésident de l’Association des juges d’instruction, rappelle que le délai des observations de trois mois maximum est tiré de la pratique. Les infiltrations sont valables pour trois mois car elles prennent du temps à être mises en œuvre. Une observation ne se met pas en place dès l’instant où elle est autorisée par le juge d’instruction, pour des raisons de capacités ou des problèmes opérationnels. Dès lors, il est plus efficace de disposer d’un tel délai de trois mois, car cela rencontre la réalité de terrain.

Concernant l’autorisation verbale en cas d’urgence, la loi prévoit une confirmation motivée dans les 24 heures. La garantie de contrôle existe donc. En cas d’urgence, l’écrit n’est pas toujours très pratique et peut faire perdre du temps précieux.

Par ailleurs, le juge d’instruction est saisi “in rem”, soit par rapport aux faits saisis, ce qui implique que les éléments trouvés qui seraient sans rapport avec les faits recherchés seraient automatiquement écartés. Cette une garantie importante aussi.

M. Johan Delmulle, procureur général près la Cour d’appel de Bruxelles, insiste sur l’importance de l’allongement du délai d’un mois, compte tenu de la réduction de la charge de travail que cet allongement entraînera pour toutes les autorités compétentes. Sa demande et son traitement requièrent de nombreuses opérations administratives, beaucoup de temps et, dans de nombreux cas, une importante coordination s’il y a également une infiltration. L’orateur fait sienne la réponse de M. Van Linthout à ce sujet: le traitement de dossiers volumineux et complexes demande beaucoup de temps et, dans pareils cas, il est souvent nécessaire de disposer de plus d’un mois pour l’observation. Il précise également qu’une observation ne peut pas

de observatie vanaf het ogenblik van de machtiging. Nadat de machtiging is gegeven, moeten de betrokken diensten zich nog organiseren, zodat de observatie in de praktijk pas later aanvangt (dat kan soms tot veertien dagen in beslag nemen).

Wat het aantal observaties betreft, verwijst de procureur-generaal naar het jaarlijks verslag dat in uitvoering van artikel 143*bis* van het Gerechtelijk Wetboek wordt opgesteld en aan de Kamer wordt overgezonden. Terzijde vraagt de spreker om de termijn voor het opstellen van dit verslag op twee jaar te brengen, gelet op de omvangrijke werklast die de voorbereiding ervan veroorzaakt.

De uitgebreide bevoegdheid van de (federaal) procureur tot situaties waarin er, na heterdaad, nog steeds een dringende noodzakelijkheid bestaat kan vermijden dat er problemen ontstaan doordat sommige onderzoeken zich uitstrekken over het ambtsgebied van verschillende onderzoeksrechters (die aan verschillende taalregelingen onderworpen zijn). In crisissituaties, zoals bv. ten tijde van de aanslagen op de luchthaven van Zaventem en het metrostation Maalbeek, zou het nuttig zijn dat, zolang het nodig is, de federaal procureur bevoegd blijft.

De procureur-generaal bevestigt ook dat alle handelingen die verricht worden in het kader van de infiltratie “light” worden geregistreerd (zie dienaangaande ook het antwoord van onderzoeksrechter Van Linthout). Er wordt dus geen selectie meer gemaakt tussen de relevante passages, die moeten worden uitgeschreven en de niet-relevante informatie. De rechten van verdediging worden ten volle gewaarborgd, want het dossier ligt *in extenso* ter inzage op de griffie.

Met betrekking tot de burgerdeskundigen, wordt uitgelegd dat de voorliggende regeling een kopie is van de regeling waarin wordt voorzien voor de klassieke infiltratie. Net zoals de onderzoeksrechter, is de heer Delmule er voorstander van om de regelingen analoog te maken.

De heer Jan Kerkhofs, federaal magistraat, sluit zich aan bij het antwoord van de heer Delmule. Hij herhaalt dat de notie “dringende noodzakelijkheid” aansluit bij de notie “*imminent threat*” die in de Verenigde Staten wordt gebruikt. De heer Kerkhofs legt uit dat operatoren zoals Facebook onmiddellijk gegevens vrijgeven in situaties waarin er sprake is van “*imminent threat*”. Daarvoor wacht Facebook zelfs niet de schriftelijke bevestiging van een rogatoire commissie vanuit het buitenland.

Hij denkt niet dat de interpretatie van de notie meer problemen zal opleveren dan de interpretatie van het begrip “heterdaad”. Men mag ook niet uit het oog verliezen

toujours être entamée dès l’obtention de l’autorisation. Une fois l’autorisation délivrée, les services concernés doivent encore s’organiser, si bien que, dans la pratique, l’observation n’est entamée qu’ultérieurement (cela peut quelquefois prendre jusqu’à quatorze jours).

En ce qui concerne le nombre d’observations, le procureur général renvoie au rapport annuel rédigé en exécution de l’article 143*bis* du Code judiciaire et transmis à la Chambre. À ce propos, l’orateur demande de porter le délai de rédaction de ce rapport à deux ans en raison de la charge de travail que représente sa préparation.

L’élargissement des compétences du procureur (fédéral) à des situations où il est encore toujours question, après flagrant délit, d’extrême urgence permet d’éviter que des problèmes ne se posent lorsque certaines instructions s’étendent sur le ressort de plusieurs juges d’instruction (soumis à différents régimes linguistiques). En situations de crise, par exemple au moment des attentats à l’aéroport de Zaventem et dans la station de Maelbeek, il serait utile que le procureur fédéral reste compétent, aussi longtemps que nécessaire.

Le procureur général confirme également que toutes les opérations menées dans le cadre de l’infiltration “light” sont enregistrées (voir à ce propos également la réponse du juge d’instruction Van Linthout). Il n’y a donc plus de sélection entre les passages pertinents, qui doivent être transcrits, et les informations non pertinentes. Les droits de la défense sont pleinement garantis, car le dossier est disponible *in extenso* au greffe pour consultation.

En ce qui concerne les experts civils, il est expliqué que le régime à l’examen est une copie de celui qui s’applique à l’infiltration classique. À l’instar du juge d’instruction, M. Delmule est favorable à une harmonisation des régimes.

M. Jan Kerkhofs, magistrat fédéral, se rallie à la réponse de M. Delmule. Il répète que la notion “d’extrême urgence” est proche de la notion de “*imminent threat*” utilisée aux États-Unis. M. Kerkhofs explique que des opérateurs tels que Facebook communiquent immédiatement les données lorsqu’il est question d’“*imminent threat*”. Facebook n’attend même pas de confirmation écrite d’une commission rogatoire étrangère pour ce faire.

L’orateur ne pense pas que l’interprétation de la notion posera plus de problèmes que l’interprétation de la notion de “flagrant délit”. Il ne faut pas non plus perdre

dat er steeds een *a posteriori* rechterlijke controle zal zijn. Die gebeurt met kennis van zaken op dat ogenblik, dus *ex post facto*. Bovendien heeft de praktijk al uitgezeten dat het concept zijn diensten bewijst.

Ten slotte beantwoordt de heer Kerkhofs de vraag in verband met het aantal observaties die er jaarlijks. De spreker legt uit dat uit de verslagen van de laatste jaren blijkt dat er per gerechtelijk onderzoek gemiddeld zeven telefoontaps worden verricht. Dat aantal ligt zo hoog, precies omdat er in de huidige stand van de wetgeving het niet mogelijk is om de maatregelen toe te passen waarin het wetsontwerp voorziet. Er moet dan via zogenaamd "perifere" telefoontaps (d.w.z. taps van telefoongesprekken van de geïdende persoon met zijn directe omgeving, zoals familieleden en vrienden) worden nagegaan met wie en waar deze persoon heeft afgesproken en met welk oogmerk. Die maatregel wordt dan meestal gecombineerd met een observatie. Eens men de maatregelen zal kunnen toepassen waarin het wetsontwerp voorziet, zal het mogelijk worden om minder een beroep te doen op observaties en perifere telefoontaps. Dat is een extra voordeel.

De heer Jo Demeester, vertegenwoordiger van de OVB, staat stil bij het voorstel van het college van procureurs-generaal tot wijziging van het ontworpen artikel 90ter van het Wetboek van strafvordering.

Wat betreft de uitbreiding tot uitbreiding van het toepassingsgebied tot terroristische misdrijven, vraagt de heer Demeester dat er meer rekening wordt gehouden met de verschillende misdrijven die onder deze categorie vallen. Er moet met andere woorden meer worden gedifferentieerd.

De heer Demeester vraagt voorts dat er een maximumtermijn wordt bepaald binnen welke de mondelinge vordering schriftelijk dient te worden bevestigd.

De heer François Farcy, gerechtelijk directeur van de federale gerechtelijke politie van Bergen-Doornik, wijst erop dat, wat de observatietermijn van een tot drie maanden betreft, dit een zeer aanzienlijke werklast inhoudt. Er is in procedures voorzien om die observatietechnieken te waarborgen. In Bergen-Doornik, bijvoorbeeld, zijn drie officieren voltijds bezig met de bijzondere opsporingsmethoden. Soms is de magistraat-onderzoeksrechter nog binnen de maand genoodzaakt om in zijn bevelschrift toevoegingen aan te brengen teneinde de observatie uit te breiden.

Uit tactisch oogpunt leiden de door de verdachten gebruikte contrastrategieën ertoe dat het soms weken duurt alleen al om met de observatie van start te kunnen

de vue qu'il y aura toujours un contrôle judiciaire *a posteriori*. Celui-ci s'effectue actuellement en connaissance de cause, donc *ex post facto*. La pratique a par ailleurs déjà montré que le concept avait son utilité.

Enfin, M. Kerkhofs répond à la question concernant le nombre d'observations effectuées annuellement. L'orateur explique qu'il ressort des rapports des dernières années que sept écoutes téléphoniques sont pratiquées en moyenne par instruction judiciaire. La cause de ce nombre si élevé d'écoutes téléphoniques est précisément que, dans l'état actuel de la législation, il n'est pas possible de mettre en œuvre les mesures prévues par le projet de loi. Il faut dès lors vérifier avec qui et où la personne visée a pris rendez-vous et dans quel but à l'aide d'écoutes téléphoniques "périphériques" (c'est-à-dire des écoutes de conversations téléphoniques de cette personne avec son entourage direct, tel que les parents et les amis). Cette mesure est généralement combinée à une observation. Dès que les mesures prévues par le projet de loi pourront être appliquées, il sera possible de recourir moins fréquemment aux observations et aux écoutes téléphoniques périphériques.

M. Jo Demeester, représentant de l'OVB, se penche sur la proposition du collège des procureurs généraux modifiant l'article 90ter en projet du Code d'instruction criminelle.

Concernant l'élargissement du champ d'application aux infractions terroristes, M. Demeester demande qu'il soit davantage tenu compte des différentes infractions qui relèvent de cette catégorie. En d'autres termes, il faut opérer une plus grande différenciation.

M. Demeester demande en outre que soit fixé un délai maximum dans lequel la demande orale doit être confirmée par écrit.

M. François Farcy, directeur judiciaire de la police judiciaire fédérale de Mons-Tournai, ajoute, concernant le délai des observations de un à trois mois, qu'il s'agit d'une charge de travail très importante. Des procédures sont mises en place pour garantir ces techniques d'observation. A Mons-Tournai par exemple, trois officiers à temps plein s'occupent des méthodes particulières de recherche. Déjà parfois dans le mois, le magistrat juge d'instruction est obligé de faire des ajouts à son ordonnance pour étendre les observations.

D'un point de vue tactique, les contre-stratégies utilisées par les suspects font qu'il faut parfois plusieurs semaines rien que pour mettre en place l'observation.

gaan. Al wat met de observatie te maken heeft, wordt geïnventariseerd en krijgt zijn beslag in vertrouwelijke rapporten. Als de observatie geen bestaansreden meer heeft, wordt ze onmiddellijk beëindigd en wordt het onderzoek via andere wegen voortgezet.

Wat de interstatelijke samenwerking tussen de diensten betreft, werd onlangs, bovenop de samenwerking met de buurlanden, binnen Europol het *European Cybercrime Center* (EC3) opgericht. Bovendien leidt België het *Cyber Search*-project op Europees niveau, dat tot doel heeft de samenwerking te versterken, onder meer via de opleiding van de specialisten.

Er zijn nog steeds middelen nodig inzake technologische bewaking, steeds meer privébedrijven ontwikkelen informaticatools, die ze proberen te verkopen aan de politiediensten. Helaas zijn het vaak de criminele organisaties die dit soort tools aanschaffen, vóór de politiediensten.

De spreker geeft aan dat het nuttig is over puur technische experts te beschikken, in het bijzonder voor de grote, zeer specifieke dossiers rond cybercriminaliteit of hacking.

Voorts benadrukt de spreker dat in bepaalde situaties dringend de eerste maatregelen moeten worden genomen. Een handlanger kan bijvoorbeeld in twee minuten met een afstandsbediening de inhoud wissen van een smartphone die in beslag is genomen.

Wat ten slotte de transparantie betreft, geeft de spreker aan dat het principe dat de gesprekken niet integraal worden overgeschreven – alleen de relevante gegevens worden overgeschreven – betrekking heeft op de opstelling van de processen-verbaal. Alle informatie afkomstig van telefoontaps en onderscheppingen wordt bewaard op de griffie en kan altijd het voorwerp zijn van een debat op tegenspraak, als de partijen daarom verzoeken.

De heer Rodolphe Van Nuffel, vertegenwoordiger van de “Belgian Internet Service Providers Association”, geeft aan dat de samenwerking thans vrij goed verloopt. Het aantal verzoeken blijft toenemen, wat een grote inzet vraagt van zowel de operatoren als van de politie en het gerecht. Een betere samenwerking betekent in de eerste plaats dat de operatoren meer rechtszekerheid moeten krijgen. In het verleden werden opleidingen georganiseerd, waarop de operatoren uitlegden wat technisch mogelijk is. Tot slot moeten de procedures onderling worden afgestemd, om ervoor te zorgen dat de personen die binnen de coördinatiecellen werken, meteen weten of ze gevolg mogen geven aan verzoeken.

Tout ce qui concerne l’observation est répertorié et fait l’objet de rapports confidentiels. Si l’observation n’a plus lieu d’être, on y met fin immédiatement et l’enquête se poursuit par d’autres voies.

Concernant la collaboration entre les services d’État à État, outre les collaborations avec les pays voisins, il y a eu récemment la création de l’*European Cybercrime Center* (EC3) au niveau d’Europol. En outre, la Belgique pilote le projet “*cyber search*” au niveau européen, qui vise à renforcer la collaboration notamment à travers la formation des spécialistes.

Des moyens sont toujours nécessaires en matière de veille technologique, de plus de plus de sociétés privées développent des outils informatiques et viennent démarcher les services de police. C’est malheureusement souvent les organisations criminelles qui se procurent ce genre d’outils, avant les services de police.

L’orateur souligne l’utilité de pouvoir disposer d’experts purement techniques, en particulier dans de gros dossiers de cybercriminalité ou de hacking très pointus.

L’orateur insiste sur l’urgence à prendre les premières mesures dans certaines situations. Par exemple, un complice peut en deux minutes effacer, par un accès à distance, le contenu d’un smartphone qui vient d’être saisi.

Enfin, par rapport à la transparence, l’orateur indique que le principe de la non retranscription intégrale des communications, qui se limite à la retranscription pertinente, concerne la rédaction des procès-verbaux. Toutes les données des écoutes et interceptions sont conservées au greffe et sont toujours susceptibles de faire l’objet d’un débat contradictoire à la demande des parties.

M. Rodolphe Van Nuffel, représentant de la “Belgian Internet Service Providers Association”, indique que la collaboration actuelle se déroule relativement bien. Le nombre de demandes continue à augmenter, ce qui implique beaucoup d’investissements pour les opérateurs d’une part et la police et la justice d’autre part. Améliorer la collaboration revient à augmenter tout d’abord la sécurité juridique pour les opérateurs. Par le passé, des formations ont été organisées, au cours desquelles les opérateurs expliquaient ce qui est techniquement possible. Il faudrait enfin une harmonisation des procédures pour s’assurer que les personnes travaillant au sein des cellules de coordination sachent immédiatement si elles peuvent donner suite à des requêtes.

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) wil weten of de procureur-generaal het eens is met de nuance die de onderzoeksrechter heeft aangebracht aangaande de toevoeging van de notie “zolang er een dringende noodzakelijkheid” bestaat. De heer Van Linthout ziet er blijkbaar geen graten in dat de procureur bevoegd blijft gedurende de periode dat er een dringende noodzakelijkheid is, maar alleen voor zover het niet de waarheidsvinding betreft. Van zodra de maatregel wordt toegepast met het oog op de waarheidsvinding, vraagt de heer Van Linthout dat daarvoor uitsluitend een onderzoeksrechter bevoegd wordt. Hij vraagt bovendien of het wel zo moeilijk is om snel een beroep te kunnen doen op een onderzoeksrechter.

De heer Johan Delmulle, procureur-generaal bij het Hof van beroep te Brussel, is het daar niet mee eens. De spreker legt uit dat hij, buiten de waarheidsvinding, geen andere opdrachten heeft.

Voor het overige herhaalt de procureur-generaal de eerder aangehaalde argumenten ter ondersteuning van het voorstel.

B. Hoorzitting tijdens de namiddagvergadering

1. Inleidende uiteenzettingen

a. Inleidende uiteenzetting door de vertegenwoordiger van AVOCATS.be

De heer Denis Bosquet, vertegenwoordiger van AVOCATS.be, herinnert eraan dat hij al in 2005 in de commissie voor de Justitie zijn standpunt heeft uiteengezet in verband met het implementeren van de “BOM” in het Wetboek van strafvordering. Hij had toen al zijn bezorgdheid uitgedrukt met betrekking tot de verschuiving van de bevoegdheden van de onderzoeksrechter naar het openbaar ministerie en van de bevoegdheden van dat ministerie naar de federale politie, met een zeer problematisch gebrek aan effectieve controle.

De controle door de kamer van inbeschuldigingstelling had al geen zin meer aangezien het vertrouwelijke dossier met de in het kader van een onderzoek geïmplementeerde maatregelen nooit als dusdanig werd meegedeeld aan de partijen. Het nieuwe artikel 235ter reorganiseert die controle in die zin dat de verdediging in het kader daarvan niet langer deel uitmaakt van de personen die worden gehoord. *AVOCATS.be* betreurt die wijziging.

Overigens staat *AVOCATS.be* perplex met betrekking tot de wijzigingen van artikel 46quinquies van het Wetboek van strafvordering, die de politieagenten

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) demande si le procureur général souscrit à la nuance apportée par le juge d’instruction en ce qui concerne l’ajout du complément “tant qu’il y a urgence”. M. Van Linthout ne voit apparemment pas d’objection à ce que le procureur demeure compétent durant la période où l’urgence existe, mais seulement pour autant que cela ne concerne pas la manifestation de la vérité. M. Van Linthout demande que la compétence soit réservée au seul juge d’instruction dès que la mesure est appliquée en vue de la manifestation de la vérité. Le membre demande en outre s’il est vraiment difficile de pouvoir rapidement faire appel à un juge d’instruction.

M. Johan Delmulle, procureur général près la Cour d’appel de Bruxelles, n’est pas de cet avis. L’orateur explique qu’il n’a pas d’autre mission que celle de contribuer à la manifestation de la vérité.

Pour le reste, le procureur général réitère les arguments déjà évoqués en faveur de la proposition.

B. Auditions de la réunion de l’après-midi

1. Exposés introductifs

a. Exposé introductif du représentant d’AVOCATS.be

M. Denis Bosquet, représentant d’AVOCATS.be, rappelle qu’en 2005 déjà, il avait exprimé son point de vue en commission de la Justice par rapport à la mise en œuvre des “MPR” dans le Code d’instruction criminelle. A l’époque, il faisait déjà part de son inquiétude par rapport au glissement des pouvoirs du juge d’instruction vers le ministère public et des pouvoirs de celui-ci vers la police fédérale, avec des absences de contrôle effectif très problématiques.

Le contrôle par la chambre des mises en accusation était déjà dénué de sens dans la mesure où le dossier confidentiel contenant les mesures mises en œuvre dans le cadre d’une instruction n’était jamais communiqué aux parties en tant que tel. Le nouvel article 235ter réorganise ce contrôle en supprimant la présence de la défense au rang des personnes entendues dans le cadre de ce contrôle. *AVOCATS.be* déplore cette modification.

Par ailleurs, *AVOCATS.be* est perplexé par rapport aux modifications de l’article 46quinquies du Code d’instruction criminelle qui permettrait aux policiers

machtigen een woning binnen te dringen onder toezicht van het openbaar ministerie, gesloten kasten te openen alsook voorwerpen mee te nemen voor analyse en die daarna terug te plaatsen. Voor de spreker komt dat neer op een huiszoeking, zonder bevel en zonder toezicht door de onderzoeksmagistraat. Dat gaat te ver. Dat komt neer op een verschuiving van de bevoegdheid van de onderzoeksmagistraat naar het openbaar ministerie en naar de officieren van de gerechtelijke politie, zonder effectieve controle. Die uitholling van bevoegdheden gebeurt op geniepige wijze. De vaststelling is dat de onderzoeksrechter een soort instrument wordt van een strafprocedure waarop hij niet langer vat heeft. *AVOCATS.be* meent dat hij de centrale persoon van het onderzoek moet blijven, die de beslissingen motiveert die hij neemt en die op het terrein zullen worden uitgevoerd.

AVOCATS.be betreurt overigens dat in artikel 39*bis* zoals het wetsontwerp het beoogt te wijzigen niet wordt verwezen naar het beroepsgeheim van de advocaten wanneer het gaat over het doorzoeken van de informaticasystemen. Dat is een lacune die verholpen dient te worden.

Betreffende het nieuwe artikel 46*sexies* tot slot komt de toepassing van de maatregel op alle feiten die worden bestraft met een gevangenisstraf van één jaar of meer, praktisch neer op een toepassing op alle strafbare feiten in het Strafwetboek. Die uitbreiding naar beneden toe lijkt gevaarlijk en past in een repressievere stroming die een veel grotere aantasting vormt van onze fundamentele rechten.

b. Inleidende uiteenzetting van de heer Juan Corriat, diensthoofd van de National Technical & Tactical Support Unit

De heer Juan Corriat, diensthoofd van de National Technical & Tactical Support Unit (NTSU), herinnert eraan dat de NTSU, die ressorteert onder de speciale eenheden (DSU), belast is met het uitvoeren van zogeheten inijkoperaties, met het onderscheppen van privégesprekken en met de implementering van de BOM-maatregelen (technische observaties).

Hoewel die dienst, die de spreker al bijna 11 jaar leidt, om redenen van “*check & balance*” en intern toezicht geen, initiatiefrecht heeft en zichzelf niet kan adïëren – wat overigens het geval is voor alle eenheden die de speciale eenheden vormen van de federale politie (DSU) – plaats het feit dat de NTSU al die wettelijk voorgeschreven maatregelen inzake onderschepping uitvoert – inzonderheid alle rechtstreeks afgeluisterde gesprekken en alle inijkoperaties, naast een groot aantal technische observaties – de spreker in een erg

de pénétrer dans une habitation, d’entrer dans des armoires fermées sous contrôle du ministère public et de prendre des objets aux fins d’analyse pour ensuite les y replacer. Pour l’orateur, cela revient à effectuer une perquisition, sans mandat et sans contrôle du magistrat instructeur. Cela va trop loin. On assiste à un glissement des pouvoirs du magistrat instructeur vers le ministère public et vers les officiers de police judiciaire, sans contrôle effectif. Ce grignotage de pouvoirs se fait de manière insidieuse. On constate que le juge d’instruction devient une espèce d’instrument d’une procédure pénale qu’il ne maîtrise plus. *AVOCATS.be* est d’avis qu’il doit rester le personnage central de l’instruction en motivant les décisions qu’il prend et qui seront exécutées sur le terrain.

Par ailleurs, *AVOCATS.be* regrette qu’il ne soit pas fait allusion dans l’article 39*bis* tel que modifié au secret professionnel des avocats, lorsqu’il s’agit de faire des explorations dans les systèmes informatiques. Il s’agit d’une lacune à laquelle il faudrait remédier.

Enfin, concernant le nouvel article 46*sexies*, l’application de la mesure à toutes les infractions punissables d’un emprisonnement d’un an ou plus revient pratiquement à une application à toutes les infractions du Code pénal. Cette extension vers le bas paraît dangereuse et s’inscrit dans un courant plus répressif et portant beaucoup plus atteinte à nos droits fondamentaux.

b. Exposé introductif de M. Juan Corriat, chef de service de la “National Technical & Tactical Support Unit”

M. Juan Corriat, chef de service de la “National Technical & Tactical Support Unit”, rappelle que la “NTSU”, qui appartient aux unités spéciales (DSU), est chargé de l’exécution de “Contrôles visuels discrets” (CVD), des mesures d’interception des communications privées ainsi que de la mise en œuvre des mesures “MPR – BOM” (observations techniques).

Même si ce service, dont l’orateur est responsable depuis près de 11 ans, ne dispose pas, pour des raisons de “*check & balance*” et de contrôle interne, de pouvoir d’initiative ou d’auto-saisine en matière d’enquête – ce qui est d’ailleurs le cas de toutes les unités composant les unités spéciales de la police fédérale (DSU), le fait que le NTSU exécute toutes les mesures qui sont légalement prescrites en matière d’interception, de toutes les écoutes directes et de tous les CVD (Contrôle Visuels Discrets) à côté d’une grande partie des observations

bevoorrechte positie van waarnemer aangaande die erg gevoelige aangelegenheden.

Hoewel die hierboven genoemde technieken, door de gevoeligheid en de impact ervan op de persoonlijke levenssfeer, subsidiair zijn aan alle andere en worden aangewend met de grootste voorzichtigheid, zou het fout zijn te geloven dat ze niet vaak worden gebruikt.

In werkelijkheid maken ze deel uit van de voorname mogelijkheden inzake politietechnieken en worden ze aangewend in de belangrijkste dossiers. In 2015 bijvoorbeeld zijn meer dan 6 000 af luisterdossiers samengesteld, en wat betreft de operaties inzake inkijkoperaties of af luisterpraktijken, komt het jaarlijks aantal uitgevoerde opdrachten in de buurt van 150. De opdrachten inzake technische observaties door de NTSU lopen op tot meer dan 1 200.

De spreker benadrukt dat hij de reële situatie in verband met de moeilijkheden en de operationele onmogelijkheden waarmee hij en zijn dienst dagelijks worden geconfronteerd, schetst als neutrale uitvoerder van het onderzoek en specialist in bijzondere opsporingsmethodes.

Het belang van de aangelegenheid en de dringende noodzakelijkheid om een oplossing te vinden voor de operationele moeilijkheden moeten worden gezocht in de aard van dossiers waarvoor die maatregelen worden voorgeschreven. Het spreekt vanzelf dat deze maatregelen in de meest ernstige en belangrijke dossiers worden gebruikt.

De operationele moeilijkheden waarmee men geconfronteerd wordt, zijn des te meer “frustrerend” omdat ze de NTSU werkelijk verhinderen haar werk te doen in dossiers die essentieel zijn, soms zelfs voor de veiligheid van ons land en onze bevolking.

Er gaat geen dag voorbij zonder dat ze vaststelt dat de personen naar wie ze onderzoek moet doen in een dossier van mensenhandel of een onderzoek naar de voorbereiding van terreuraanslagen, informatietechnologieën gebruiken (zoals: Skype, What’s app en Viber) om de sporen van hun criminele activiteiten te wissen en/of als instrument om hun criminele plannen voor te bereiden en uit te voeren.

Sommige van de in deze materie vigerende Belgische wetten dateren van 1995 (wat het geval is voor de onderschepping – artikelen 90^{ter} en volgende) of van de jaren 2000 (wat de informaticacriminaliteit betreft). Dat is een eeuwigheid in de wereld van de

techniques, offre à l’orateur une position d’observateur très privilégiée dans ces matières particulières et hautement sensibles.

Même si les mesures citées ci-dessus sont, au vu de leur sensibilité et de leur impact en matière de vie privée, subsidiaires à toutes les autres et même si celles-ci sont utilisées avec la plus grande parcimonie, il serait erroné de croire que le recours à ces techniques soit marginal.

Dans les faits, celles-ci font partie des possibilités les plus importantes en matière de techniques policières et sont utilisées dans les dossiers les plus importants. Par exemple, en 2015, plus de 6000 dossiers d’écoute ont été réalisés et en matière d’*“inkijk”*/contrôle visuels discrets/écoutes directes, le nombre de missions exécutées avoisine annuellement les 150, les missions d’observations techniques de la NTSU s’élèvent à plus de 1200.

C’est donc en tant qu’exécutant “neutre par rapport à l’enquête et spécialisé en techniques particulières”, que l’orateur fait part de la situation réelle en matière des difficultés et des impossibilités opérationnelles auxquelles son service et lui-même sont journalièrement confrontés.

L’importance de la matière et l’urgence de trouver une solution aux difficultés opérationnelles qui se présentent est à chercher dans la nature des dossiers pour lesquelles ces mesures sont prescrites. Ce sont bien évidemment dans les dossiers les plus graves et les plus importants que ces mesures sont utilisées.

Et les difficultés opérationnelles rencontrées sont d’autant plus “frustrantes” qu’elles empêchent véritablement, dans les dossiers les plus essentiels même parfois pour la sécurité de notre pays et de notre population, à la NTSU de faire son travail.

Il ne se passe pas un jour sans qu’elle soit amenée à constater que dans tel dossier de traite des êtres humains, ou dans telle enquête de préparation d’actes terroriste, que les personnes sur lesquelles il lui est demandé de travailler utilisent les technologies de l’information (par exemple: Skype, What’s App et Viber) pour effacer les traces de leurs activités criminelles et/ou comme instrument pour préparer leurs plans criminels et les mettre à exécution.

En droit belge, les législations en vigueur relatives à ces matières datent, pour certaines de 1995 (ce qui est le cas pour l’interception – articles 90^{ter} et suivant) ou des années 2000 (pour ce qui concerne la criminalité informatique). Cela représente une éternité dans le monde

informatietechnologie. Er was in die tijd nog geen sprake van Skype (2003) of Blackberry. Facebook (2004), Whatsapp (2009), Viber (2010) en Instagram (2010) waren toen nog volslagen onbekend en een groot deel van de Belgische bevolking noemde onze belangrijkste operator “de RTT”.

De huidige wet vermeldt enkel de mogelijkheid om communicatiegegevens tijdens hun transmissie te onderscheppen. Dit is uiteraard perfect afgestemd op telefoongesprekken en gsm-gebruik, maar hopeloos verouderd wat de nieuwe communicatiemethodes betreft, meer bepaald via het internet, omdat het in dat geval technisch onmogelijk is om te bepalen wanneer een bericht wordt verstuurd en wanneer de transmissie afloopt.

Quid met de politiediensten die de vorderingen van de gerechtelijke overheden moeten uitvoeren? Naarmate de jaren verstreken en de technologie evolueerde en als gevolg van de veelzijdige en schadelijke creativiteit van zeer actieve en gestructureerde criminele of terroristische organisaties hebben de politiediensten de gerechtelijke overheden tegen hun zin en hun aard en steeds vaker moeten meedelen dat ze niet in staat waren, niet bij machte waren om even doeltreffend/snel/uitvoerig te reageren op de bevelen van de bevoegde overheden, hoofdzakelijk de onderzoeksrechters, als dat in het verleden het geval was.

Tot zowat 10 jaar geleden kon de NTSU ruwweg op meer dan 90 % van de aanvragen om gerechtelijke interceptie een technisch en doeltreffend antwoord bieden; nu is dat nog geen 40 %.

Concreet zijn de technische capaciteiten bij de politie om voor het onderzoek en de bewijsvoering dienstige communicatie te onderscheppen, mettertijd sterk geslonken.

De exponentiële groei van nieuwe technologieën speelt daarbij zeker een heel belangrijke rol. Toch is er meer aan de hand. Wat die aangelegenheden betreft, is het bestaande – verouderde en onaangepaste – juridische raamwerk een van de grootste belemmeringen geworden voor doeltreffend en doelgericht politiewerk.

Zonder te raken aan de grondslagen zelf, noch aan de beginselen waarop onze bestaande wetten zijn gestoeld, is een meer aangepast en technologisch neutraal juridisch raamwerk een absolute noodzaak om de politie er minstens toe in staat te stellen om, zoals vroeger (meer bepaald via de vaste telefoon of per gsm), de bevoegde gerechtelijke instanties in kennis te stellen van onderschepte bruikbare inlichtingen en van informatie die voor de bewijsvoering noodzakelijk is.

des technologies de l'information. À cette époque, Skype (2003) ou Blackberry n'étaient pas encore nés. Facebook (2004), Whatsapp (2009) et Viber (2010), Instagram (2010) étaient encore d'illustres inconnus et encore une grande partie de la population belge appelait notre principal opérateur “la RTT”.

La loi actuelle fait état de la seule possibilité d'intercepter des données de communication si celles-ci sont en transmission. Ce qui est bien évidemment tout à fait adapté aux communications téléphoniques et aux GSM mais complètement obsolète au regard des nouvelles méthodes de communication, notamment via l'Internet, où il est même techniquement complètement impossible de déterminer quand un message est en transmission et quand il se termine.

Qu'en est-il de la police qui est chargée d'exécuter les réquisitions des autorités judiciaires? Au fil du temps, au gré des évolutions technologiques, à la faveur de la créativité multiforme et funeste d'organisations criminelles ou terroristes hyper réactives et structurées, les services de police ont dû “à contre cœur et contre nature” “graduellement” signifier aux autorités judiciaires leur impuissance, leur incapacité à répondre efficacement/ rapidement/ complètement, comme par le passé, aux ordres donnés par les autorités compétentes, principalement les juges d'instruction.

Il y a 10 ans encore, la NTSU pouvait, grosso modo, répondre techniquement et efficacement à plus de 90 % des demandes d'interception judiciaires; actuellement, ce chiffre se situe à moins de 40 %.

Concrètement, les capacités techniques de la police pour intercepter les communications utiles à l'enquête et à l'administration de la preuve se sont réduites très fortement au fil du temps.

L'évolution exponentielle des nouvelles technologies est certes un facteur très important. Mais ce n'est pas le seul. En ces matières, notre cadre juridique actuel, obsolète et inadéquat est devenu un des pires freins au travail policier efficace et efficient.

Sans toucher aux fondements mêmes ni aux principes qui sous-tendent nos lois actuelles, un cadre juridique plus adapté, technologiquement neutre, est une nécessité absolue pour permettre à la police, au minimum, et comme c'était le cas par le passé, notamment par le téléphone fixe et le GSM, de mettre à disposition des autorités judiciaires compétentes des communications interceptées intelligibles et les informations nécessaires à l'administration de la preuve.

De spreker stelt voor een synthese te maken van de belangrijkste punten inzake onderschepping van communicatie, inkijkoperaties en hoofdzakelijk technische observaties die zijn vervat in het ter bespreking voorliggende wetsontwerp, dat het resultaat is van uitvoerig voorbereidend werk samen met het kabinet van Justitie, de magistraten enzovoort.

Naast het al aangehaalde aspect “in transmissie” is de spreker van mening dat de volgende punten dienen te worden gewijzigd:

- ten eerste is het belangrijk dat bij misdrijven waarbij de fysieke integriteit van mensen wordt bedreigd, maatregelen kunnen worden genomen zoals het onderscheppen van communicatie (en dus ook inkijkoperaties). Vooral nog is de interceptie van communicatie niet mogelijk:

- o voor de gevallen van ontvoering die niet duidelijk gepaard gaan met een bevel of een voorwaarde (art. 434 van het Strafwetboek). Nochtans is de fysieke integriteit van het slachtoffer bij een ontvoering minstens even sterk bedreigd als bij een gijzeling. Het kan bijvoorbeeld gaan om:

- ✓ de ontvoering van minderjarige kinderen zonder dat bekend is om welke reden en met welk doel het kind is ontvoerd;

- ✓ de ontvoering van jonge meisjes, bijvoorbeeld om hen uit te huwelijken of hen in de prostitutie te doen belanden;

- ✓ ontvoeringen in het misdaadmilieu, waarvoor niet meteen uitdrukkelijk een bevel of een voorwaarde wordt uitgesproken.

- o voor aanrandingen van de eerbaarheid en verkrachtingen;

- o voor kinderpornografie;

- o voor de identificatie/ontmaskering van de helers van met geweld gestolen objecten.

- ten tweede dient absoluut, zoals het arrest-Yahoo heeft aangetoond, het begrip “operator” te worden uitgeklaard;

- ten derde moet de NTSU er op duidelijke en ondubbelzinnige wijze toe worden gemachtigd communicatie via een communicatieterminal (of een smartphone) te onderscheppen door daarbij desnoods valse sleutels te gebruiken en de beschermingsfuncties van dat toestel tijdelijk op te heffen.

L'orateur propose de synthétiser les points les plus importants en matière d'interception des communications, de CVD (“*inkijk*”) et d'observations principalement techniques qui sont reprises dans le projet en discussion qui est le fruit d'une longue préparation avec le cabinet de la Justice, les magistrats, etc.

Outre l'aspect “en transmission” déjà évoqué, l'orateur est d'avis qu'il conviendrait de modifier les points suivants:

- Premièrement, il est essentiel que les infractions, pour lesquelles l'intégrité physique des personnes est menacée puissent permettre des mesures telles que l'interception des communications (donc du CVD). Jusqu'à présent, une interception de communication est impossible pour:

- o les cas d'enlèvement non assorties de manière claire d'un ordre ou d'une condition (art 434 du Code pénal). Pourtant l'intégrité physique de la victime enlevée est au moins aussi menacée que dans le cas d'une prise d'otage. Il peut s'agir par exemples de:

- ✓ l'enlèvement d'enfants mineurs sans que l'on sache pour quelle raison et dans quel but l'enfant a été enlevé;

- ✓ l'enlèvement de jeunes filles, par exemple pour les marier de force ou les faire entrer dans la prostitution;

- ✓ l'enlèvement dans le milieu criminel pour lequel il n'est pas exprimé immédiatement d'ordre ou de condition.

- o pour les attentats à la pudeur et les viols.

- o pour la pédopornographie.

- o pour permettre d'identifier/confondre les receleurs d'objets volés avec violence.

- Deuxièmement, il convient absolument de clarifier, comme l'a fait l'arrêt “Yahoo” la notion d'opérateur.

- Troisièmement, il est essentiel de permettre à la NTSU, de manière claire et univoque, d'intercepter les communications d'un terminal de communication (soit d'un smartphone) en utilisant si nécessaire de fausses clefs et en suspendant momentanément les protections de cet appareillage.

Gelet op de nieuwe applicaties (“apps”) en de degelijkheid van de versleutelingen heeft de NTSU niet langer genoeg aan louter de hulp van de operator om een interceptie tot een goed einde te brengen; het plaatsen van een digitaal baken op een communicatiemiddel is in veel gevallen de enige mogelijke oplossing om bevatte gegevens te kunnen bezorgen aan de vorderende gerechtelijke instantie;

- ten vierde moet het mogelijk worden gemaakt dat in welbepaalde, uiterst hoogdringende gevallen de inlichtingen mondeling worden verkregen;

- ten vijfde moet het bij inijkoperaties mogelijk zijn een afgesloten kast te openen of een voorwerp tijdelijk mee te nemen. Het hoeft geen betoog dat die opdrachten bijzonder moeilijk en gevaarlijk zijn. Wanneer de NTSU zich, soms na een wekenlange voorbereiding en met behulp van allerlei listen, tot een plaats toegang heeft weten te verschaffen om bijvoorbeeld na te gaan of er zich geen wapens of zelfgemaakte explosieven bevinden die kunnen worden gebruikt bij een overval of een terroristische actie, is zij niet gemachtigd, zodra zij de plaats heeft betreden, de afgesloten kast te openen, zelfs al wijst de hele inrichting van de plaats erop dat er zich wapens of explosieven in kunnen bevinden;

- ten zesde moet elke nodeloze administratieve last bij de afhandeling van die maatregelen kunnen worden ingeperkt. Bijvoorbeeld:

- ✓ door het mogelijk te maken dat een observatie door de bevoegde autoriteit kan worden gevorderd voor een periode van 3 maanden, zoals dat nu al het geval is voor een infiltratie;

- ✓ door het mogelijk te maken dat een back-up van de onderschepte gegevens wordt bewaard tot het dossier in kracht van gewijsde is gegaan;

- ✓ door het mogelijk te maken dat leden van het administratieve en het logistieke kader beperkte maar zeer waardevolle ondersteuning bieden bij het administratieve beheer van telefoontaps;

- ✓ door, zoals in het buitenland, het gebruik van degelijke stemherkenningssoftware (*voice recognition*) mogelijk te maken, niet als een element van het gerechtelijk onderzoek noch als identificatiebewijs, maar om tactisch te bepalen door wie een welbepaald gesprek mogelijkwijze wordt gevoerd. Dat is een absolute noodzaak bij een telefoontap of wanneer een vreemde taal wordt gebruikt (wat het geval is in meer dan 64 % van de situaties waarmee de NTSU wordt geconfronteerd) en waar uiteindelijk de vertalers de verbanden tussen de gesprekspartners leggen.

Les nouvelles applications (“App”) et la solidité des cryptages ne lui permettent plus d’envisager une interception avec le seul concours des opérateurs; placer une balise digitale sur un moyen de communication s’avère, dans bien des cas, être la seule solution possible pour fournir des données compréhensibles à l’autorité judiciaire requérante.

- Quatrièmement, il faut permettre dans des cas particuliers d’extrême urgence bien déterminés d’être requis oralement.

- Cinquièmement, il faut permettre dans le cadre des contrôles visuels discrets d’ouvrir une armoire qui est fermée ou d’emporter temporairement un objet. Il est inutile d’insister sur le fait que ces missions sont extrêmement difficiles et dangereuses. Quand la NTSU parvient, parfois après plusieurs semaines de préparation, en mettant en œuvre des ruses de sioux, à entrer dans un lieu pour y vérifier, par exemple la présence d’armes ou d’explosifs préparés pour exécuter un hold-up ou une action terroriste, elle n’a pas, une fois à l’intérieur de l’endroit, l’autorisation d’ouvrir l’armoire fermée dans laquelle, selon la configuration des lieux, tout pousse à croire que les armes ou explosifs se trouvent.

- Sixièmement, il faut pouvoir diminuer toute charge administrative inutile lors du traitement des ces mesures. Par exemples:

- ✓ En permettant qu’une observation puisse être requise par l’autorité compétente pour une période de 3 mois comme c’est déjà le cas pour l’infiltration;

- ✓ En permettant une copie de sauvegarde des données interceptées le temps que le dossier soit coulé en force de chose jugée;

- ✓ En permettant l’aide, limitée mais au combien précieuse, de membres du cadre administratif et logistique dans la gestion administrative des écoutes téléphoniques,

- ✓ En permettant, comme c’est le cas à l’étranger, d’utiliser des logiciels performants en matière d’identification vocale (“voice recognition”), non pas comme élément d’analyse judiciaire ou comme preuve d’identification, mais pour aider à déterminer tactiquement qui pourrait être le locuteur d’une conversation déterminée. C’est certainement indispensable dans le cadre d’écoute ou une langue étrangère est utilisée (ce qui représente plus de 64 % des situations auxquelles la NTSU est confrontée) et où se sont les traducteurs qui *in fine* font les liens entre les locuteurs.

In sommige dossiers – bijvoorbeeld inzake internationale zwendel in verdovende middelen of criminele netwerken van mensenhandel – gaat een telefoonnummer doorgaans geen 48 uur mee en wordt een zelfde telefoonkaart soms door meer dan tien mensen gebruikt, waardoor het voor de politieagent onmogelijk is te achterhalen “wie wat tegen wie zegt” en de onderschepte gegevens juist te interpreteren.

De spreker geeft aan dat deze lijst van wijzigingsvoorstellen niet exhaustief is. Voor het overige verwijst hij naar de tekst van het voorontwerp van wet; binnen de voorbereidende werkgroep, die gedurende ruim anderhalf jaar meermaals bijeen is gekomen, heeft de politie kunnen aangeven hoe zij haar situatie ervaart en met welke operationele moeilijkheden zij kampt.

De spreker wijst eveneens op de positieve impact op de Belgische schatkist van een hele reeks voorgestelde wetswijzigingen: allemaal zijn zij erop gericht ofwel het politiewerk doeltreffender te maken, ofwel de nodeloze administratieve last te beperken en doelgericht te focussen op het verzamelen van de juiste informatie. Als voorbeeld noemt hij het geval van een criminele bende die voor het einde van het najaar een “grote slag” wil slaan, een “hold-up met gijzeling” of een “aanval op een waardetransport” wil plegen, waarvan bekend is dat de wapens en de explosieven al voorhanden zijn maar waarbij alle verdachten onderling communiceren via versleutelde communicatiemiddelen die de politie niet kan onderscheppen.

De gerechtelijke autoriteiten gaan de NTSU dan gelasten:

- de leden van de organisatie en eventueel hun contactpersonen af te luisteren via klassieke telefoontaps (die veelal amper doeltreffend dreigen te zijn, maar wel voor enorm veel werk zullen zorgen);
- technische en materiële observaties uit te voeren (wat enorm veel kost aan personele capaciteit en niet gemakkelijk discreet is uit te voeren, zeker op lange termijn en in bepaalde moeilijke wijken);
- eventueel over te gaan tot “inkijkoperaties” op plaatsen waar de wapens of explosieven vermoedelijk verborgen konden zijn geweest en waar de politie bij de eerste gesloten kast verplicht zal zijn op haar stappen terug te keren;
- te proberen microfoons of camera’s te installeren in hun vergaderplaatsen (die waarschijnlijk ook door

Dans certains dossiers, par exemple en matière d’organisations internationales de stupéfiants ou d’organisations criminelles actives en matière de traite des êtres humains, la durée de vie d’un numéro de téléphone est de moins de 48 heures et une même carte téléphonique est utilisée parfois par plus d’une dizaine de personnes, il est donc impossible pour le policier de déterminer encore “qui dit quoi à qui” et donc comment interpréter les données interceptées.

L’orateur précise que cette liste de modifications suggérées n’est pas exhaustive. Il renvoie pour le surplus au texte de l’avant projet de loi pour lequel la police a eu l’occasion, dans le cadre du groupe de travail préparatoire qui s’est réuni à de multiples reprises pendant plus d’une année et demi, d’évoquer sa réalité et ses difficultés opérationnelles.

L’orateur insiste également sur l’impact économique positif pour le trésor belge d’une grande série des modifications législatives proposées: celles-ci visant toutes à soit augmenter l’efficacité du travail policier, soit à diminuer la charge administrative inutile et à se concentrer de manière efficace au rassemblement de la bonne information. Il prend l’exemple d’un groupement criminel qui planifie, avant la fin de l’automne, de faire un “gros coup” “un hold-up avec prise d’otage ou attaque sur fourgon”, et dont on sait que pour ce faire, il a déjà rassemblé des armes et des explosifs mais que tous les suspects communiquent entre eux via des moyens de communication cryptés que la police ne sait intercepter.

Les autorités judiciaires vont ordonner à la NTSU:

- de réaliser des écoutes sur les téléphones classiques des membres de l’organisation et éventuellement de leur contact (dont la plupart risquent dans ce cas d’être très peu efficaces, mais va générer énormément de travail);
- de réaliser des observations techniques et physiques (ce qui coûte énormément en terme de capacité humaine et n’est pas aisé à réaliser discrètement certainement dans la durée et dans certains quartiers difficiles),
- de réaliser peut être des “*inkijk* – CVD” dans les endroits où les armes ou explosifs pourraient probablement avoir été cachées et où la police sera obligée de rebrousser chemin devant la première armoire fermée à clef,
- d’aller essayer de placer des micros ou des caméras dans leurs lieux de réunion (qui sont probablement

andere mensen worden bezocht) – misschien zijn dat de plaatsen waar ze hun smartphone met het betrokken programma gebruiken; bedoeling daarvan is om voldoende bewijselementen in te zamelen;

- en, tot slot, te interveniëren alvorens de betrokkenen tot actie overgaan, ook al is de kans op gerechtelijk succes klein.

Voor de spreker zou het in het beschreven geval veel minder duur, veel minder riskant en veel doeltreffender en minder aantastend voor de privacy zijn, mochten de gerechtelijke autoriteiten wettelijk de toestemming hebben om de NTSU te gelasten interessante gesprekken uitgaande van door verdachten gebruikte smartphones te intercepteren, zelfs al was het daarvoor nodig de beveiligingssystemen op de smartphones heel tijdelijk technisch op te heffen.

Tot besluit hoopt de heer Corriat dat de leden zullen begrijpen dat de vragen van de politie gegrond en vooral redelijk zijn. Die vragen zijn niet bedoeld om de fundamentele principes waarop ons huidig recht is gestoeld op de helling te zetten, maar wel om uiteindelijk zuiniger en efficiënter te kunnen antwoorden op de verzoeken van de gerechtelijke autoriteiten, waaraan het nu almaar moeilijker wordt te voldoen. Zulks moet niet alleen de mogelijkheid bieden in de toekomst te voorkomen dat pijnlijke gebeurtenissen, zoals die van de maand maart van dit jaar, zich opnieuw voordoen, maar moet in de dagelijkse werkelijkheid ook helpen het hoofd te bieden aan de moeilijkheden in de strijd tegen de mensenhandel, de uitbuiting van kinderen, de wapenhandel en vooral de georganiseerde criminaliteit.

c. Inleidende uiteenzetting van de vertegenwoordiger van de Federale Computer Crime Unit (FCCU)

De heer Walter Coenraets, diensthoofd van de Federale Computer Crime Unit (FCCU), geeft aan dat de taak van de FCCU erin bestaat om op operationeel vlak in hoofdzaak, doch niet uitsluitend, een antwoord te bieden op cyberaanvallen gericht tegen kritieke infrastructuur en vitale sectoren, het behandelen van alfa cases en het verlenen van ondersteuning aan de regionale computer crime units in diverse domeinen zoals vorming, operationele bijstand...

Het voorliggende wetsontwerp betekent voor de diensten – die zich bezighouden met de bestrijding van cybercriminaliteit en aan internet verbonden misdrijven – een aanpassing van het wettelijk arsenaal aan de technologische evolutie. Dergelijk aangepast wettelijk kader is essentieel opdat de speurders binnen hun opsporingsonderzoeken voldoende slagvaardig kunnen handelen. Naast de klassieke gerechtelijke speurders

également fréquentés par d'autres personnes); peut-être ce lieu est celui où ils utilisent leur smartphone avec le programme en question, et ce dans le but de rassembler des éléments de preuves suffisants;

- et finalement d'intervenir avant qu'ils ne passent à l'acte avec peu de chance de succès judiciaire.

Pour l'orateur, il serait, dans le cas d'espèce décrit, bien moins onéreux, bien moins risqué, beaucoup plus efficace et bien moins attentatoire à la vie privée, de permettre légalement aux autorités judiciaires de ordonner à la NTSU d'intercepter les communications intéressantes au départ des smartphones utilisés par les suspects même si pour réaliser ceci il faille techniquement suspendre très temporairement les systèmes de protection placés sur le smartphone.

En conclusion, M. Corriat espère que les membres comprendront le bien fondé et surtout le coté raisonnable des demandes de la police. Celles-ci ne visent pas à remettre en question les principes fondamentaux de ce qui forge notre droit actuel mais bien de lui permettre de manière finalement plus économique et efficiente de répondre aux réquisitions des autorités judiciaires auxquelles il lui est actuellement de plus en plus impossible de répondre. Ceci doit permettre non pas uniquement d'éviter à l'avenir la répétition des tristes événements de mars de cette année, mais également permettre de faire face, dans la réalité quotidienne aux difficultés rencontrées aussi bien dans la traite des êtres humains, que dans le cadre de l'exploitation d'enfants, dans le trafic d'armes et de grand banditisme notamment.

c. Exposé introductif du représentant de la Federal Computer Crime Unit (FCCU)

M. Walter Coenraets, chef de service de la Federal Computer Crime Unit (FCCU), indique que la mission de la FCCU consiste à apporter, surtout sur le plan opérationnel, mais pas exclusivement, une réponse aux cyberattaques lancées contre les infrastructures critiques et les secteurs vitaux, à traiter les cas "alpha" et à fournir un appui aux Regional Computer Crime Units dans divers domaines tels que la formation, l'assistance opérationnelle, etc.

Pour les services chargés de lutter contre la cybercriminalité et les infractions liées à l'internet, le projet de loi à l'examen vise à adapter l'arsenal législatif aux progrès technologiques. Cette actualisation du cadre légal est essentielle pour que les enquêteurs puissent agir avec suffisamment d'efficacité au cours de l'information. Outre les enquêteurs judiciaires classiques, cette actualisation est également d'une grande importance

is dit ook van groot belang voor de in deze materie gespecialiseerde diensten zoals de RCCU's binnen de gerechtelijke arrondissementen, de FCCU en de cel internetrecherche binnen de directie voor de bestrijding van de ernstige en georganiseerde criminaliteit.

Het artikel 39*bis* betreffende de niet heimelijke zoeking, het artikel 89*ter* betreffende de inijkoperatie en artikel 90*ter* betreffende de heimelijke zoeking hebben allen betrekking op de toegang door speurders tot informaticasystemen maar vertonen een stijgende gradatie betreffende de inbreuk op de privésfeer van de verdachte.

De spreker staat stil bij de voordelen die worden geboden door de aanpassing van de artikelen 39*bis* inzake de niet heimelijke zoeking in een informaticasysteem en artikel 46*sexies* betreffende de infiltratie "light".

Het artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering kent het meest toepassing in de praktijk gezien het heeft te maken met de dagelijkse werking van speurders die op een niet heimelijke wijze een onderzoek/forensische analyse uitvoeren op inbeslaggenomen (of daarvoor in aanmerking komend) ICT-materiaal. De spreker denkt bij voorbeeld aan de computer crime unit die een in beslag genomen computer of smartphone dient te onderzoeken op de aanwezigheid van kinderpornografische beelden, van contactlijsten gebruikt ter verspreiding van verdovende middelen, een zwarte boekhouding... of aan een lid van de lokale politie dat in een smartphone gegevens over de verblijfplaats van een mogelijke aanrander wenst te achterhalen.

Met het nieuwe wetsontwerp wordt uitdrukkelijk bepaald dat een officier van gerechtelijke politie autonoom kan beslissen een zoeking op dergelijk in beslag genomen ICT-materiaal uit te laten voeren (of in opdracht van de Procureur indien het in beslag kan worden genomen maar niet wenselijk is bv. cybercafé, bank) onder voorwaarde dat er geen toegang dient te worden omzeild.

Het niet heimelijke karakter blijkt uit het feit dat deze opsporingshandelingen in alle transparantie gebeuren gezien de verantwoordelijke van het onderzochte systeem op de hoogte wordt gebracht van de zoeking en dat er een samenvatting wordt meegedeeld van de gegevens die werden gekopieerd, ontoegankelijk gemaakt of verwijderd.

Steeds vaker stelt zich echter het probleem dat de speurders geconfronteerd worden met een toegangsversleuteling in de vorm van een wachtwoord of code ingesteld op de computer, de smartphone of op een bepaald bestand dat de verdachte niet wenst te onthullen

pour les services spécialisés dans cette matière, comme les RCCU au sein des arrondissements judiciaires, le FCCU et la section chargée des recherches sur Internet de la Direction centrale de la lutte contre la criminalité grave et organisée.

L'article 39*bis* relatif à la recherche non secrète, l'article 89*ter* relatif au contrôle visuel discret et l'article 90*ter* relatif à la recherche secrète portent tous sur l'accès des enquêteurs aux systèmes informatiques mais impliquent un degré croissant d'atteinte à la vie privée du suspect.

L'orateur présente les avantages offerts par la modification de l'article 39*bis* relatif à la recherche non secrète dans les systèmes informatiques et de l'article 46*sexies* relatif à l'infiltration "light".

En pratique, l'article 39*bis* du Code d'instruction criminelle est le plus appliqué car il porte sur les actes quotidiens des enquêteurs effectuant des recherches/analyses criminalistiques non secrètes sur du matériel informatique saisi (ou assimilé). L'orateur songe, par exemple, à la *Computer crime unit* chargée de rechercher, sur un ordinateur ou un smartphone saisi, la présence d'images à caractère pédopornographique, de listes de contacts utilisées pour la distribution de stupéfiants, d'une comptabilité noire, etc., ou à un membre de la police locale souhaitant trouver, sur un smartphone, des données concernant le domicile d'un agresseur potentiel.

Le nouveau projet de loi prévoit explicitement qu'un officier de la police judiciaire peut décider en toute autonomie de faire exécuter une recherche sur du matériel informatique saisi (ou à la demande du procureur s'il n'est pas souhaitable que le matériel pouvant être saisi soit saisi, par exemple s'il se trouve dans un cybercafé ou dans une banque), à condition qu'il ne soit pas nécessaire de contourner une protection.

Le caractère non secret ressort du fait que ces actes d'information ont lieu en toute transparence, étant donné que le responsable du système analysé est informé de la recherche et qu'une synthèse des données copiées, rendues inaccessibles ou supprimées est communiquée.

Il arrive toutefois de plus en plus souvent que les enquêteurs soient confrontés à un cryptage de l'accès sous la forme d'un mot de passe ou d'un code installé sur l'ordinateur, le smartphone ou encore sur certains fichiers que le suspect ne souhaite pas dévoiler ou

of zagezegd vergeten is. Het artikel 39*bis* biedt nu het wettelijk kader aan de speurders om deze beveiliging waar mogelijk op te heffen, zij het steeds in opdracht van de procureur des Konings of de onderzoeksrechter. Na de inbeslagname van een computer of smartphone is het belangrijk om zo snel mogelijk toegang tot het systeem te hebben, al dan niet door gebruik te maken van “valse sleutels” om te voorkomen dat de verdachte of derden de gegevens van op afstand wijzigen, verwijderen of versleutelen.

Een bijkomend probleem stelt zich als de speurders opmerken dat de computer of smartphone programma's bevatten die automatisch een connectie maken met toepassingen bereikbaar via een netwerkverbinding zoals bv. sociale media applicaties als Facebook, een cloudopslagdienst als Dropbox, een forum enzovoort. Vaak laat de gebruiker toe dat er automatisch wordt ingelogd zodat het wachtwoord nooit opnieuw gevraagd wordt en de gebruiker de indruk heeft dat dit deel uitmaakt van de toegang tot het informaticasysteem *as such*. De wetgever voorziet nu de mogelijkheid dat de procureur de opdracht geeft aan de onderzoekers om de aangevatte zoeking uit te breiden naar dergelijke applicaties waarvan de gegevens zich nog online bevinden, met andere woorden om deze gegevens “binnen te trekken”. Doordat deze netwerkzoeking in opdracht van de procureur kan plaatsvinden, wordt een gevoelige tijdswinst in het onderzoek bekomen met als grote voordeel minder risico op het door de verdachte doen verdwijnen van bewijselementen gelet op de gemakkelijke bereikbaarheid van netwerk gerelateerde toepassingen. De rechten van de verdachte worden maximaal gevrijwaard daar dit enkel kan indien noodzakelijk en proportioneel en in de situaties waarbij de verdachte zijn informaticasysteem zo instelt dat dit automatisch toegang geeft tot dergelijke applicaties. Als er toch een aparte beveiliging staat ingesteld moet de speurder alsnog een machtiging bekomen van de onderzoeksrechter.

Artikel 46*sexies* handelt over de zogenaamde infiltratie “*light*”. Het is zeer belangrijk voorop te stellen dat het hier niet handelt over “patrouilleren op het internet” (die buiten het toepassingsgebied van het huidige wetsontwerp valt) noch over het contact via het internet met een verdachte met als enig doel een gerichte verificatie uit te voeren (bv. nagaan of een gestolen goed wordt aangeboden) hetzij over te gaan tot een identificatie “op zicht” hetzij tot een arrestatie (bv. afspraak maken).

Het grote belang van dit artikel is dat het de gespecialiseerde speurders toelaat om via internet contacten te onderhouden met verdachten gebruik makend van een fictieve identiteit waarvan uiteraard ook gebruik gemaakt

prétend avoir oubliés. L'article 39*bis* offre à présent aux enquêteurs le cadre légal leur permettant de supprimer, si possible, cette protection, fût-ce toujours sur ordre du procureur du Roi ou du juge d'instruction. Après la saisie d'un ordinateur ou d'un smartphone, il importe d'avoir accès au système le plus rapidement possible, en utilisant ou non de “fausses clés”, pour éviter que le suspect ou des tiers ne modifient, suppriment ou cryptent les données de cet appareil à distance.

Un problème supplémentaire se pose lorsque les enquêteurs s'aperçoivent que l'ordinateur ou le smartphone contient des programmes établissant automatiquement une connexion avec des applications accessibles via un réseau, comme les applications des réseaux sociaux comme Facebook, un service de stockage dans le cloud comme Dropbox, un forum, etc. L'utilisateur autorise souvent que la connexion se fasse automatiquement, de sorte que le mot de passe n'est plus jamais demandé et que l'utilisateur a l'impression que cela fait partie de l'accès au système informatique en tant que tel. Le législateur prévoit aujourd'hui la possibilité que le procureur charge les enquêteurs d'étendre la recherche entamée à ces applications dont les données se trouvent encore en ligne. Il s'agit, en d'autres termes, de “rapatrier” ces données. Dès lors que cette recherche sur les réseaux peut être effectuée sur ordre du procureur, cela permet un gain de temps considérable dans le cadre de l'enquête, ce qui présente le grand avantage de diminuer le risque que le suspect fasse disparaître des éléments de preuve compte tenu de la facilité d'accès des applications réseaux. Les droits du suspect sont sauvegardés au mieux, dès lors qu'il ne peut être procédé ainsi que pour autant que cela soit nécessaire et proportionnel et dans les situations où le suspect a paramétré son système informatique de manière à donner automatiquement accès à ces applications. Si une protection distincte est installée, l'enquêteur doit encore obtenir l'autorisation du juge d'instruction.

L'article 46*sexies* traite de l'infiltration Internet “*light*”. Il est très important de souligner qu'il ne s'agit pas en l'occurrence de “patrouiller sur Internet” (ce qui ne relève pas du champ d'application du projet de loi à l'examen), ni de contacter un suspect via Internet dans le seul but de procéder à une vérification ciblée (par exemple, vérifier si un bien volé est proposé), à une identification “*de visu*” ou à une arrestation (en fixant un rendez-vous, par exemple).

Le grand intérêt de cet article réside dans le fait qu'il permet aux enquêteurs spécialisés d'entretenir des contacts via Internet avec des suspects en utilisant une identité fictive qui est évidemment aussi utilisée

wordt door de verdachten. Voorheen was dit enkel voorbehouden voor de gespecialiseerde eenheden, zijnde de leden van het undercoverteam bij de directie DSU. Nu kan dit ook gebeuren door hiervoor speciaal opgeleide speurders (voorwaarden bepaald bij Koninklijk Besluit) die daarenboven gespecialiseerd zijn in de materie die zij onderzoeken (dus deel uitmaken van een hiertoe door Koninklijk Besluit aangewezen politiedienst). In de eerste plaats, doch niet uitsluitend, kan dit worden gebruikt door de onderzoekers behorende tot de cel internetrecherche.

Door deze techniek beschikbaar te stellen voor gespecialiseerde onderzoekers, andere dan deze van de speciale eenheden, krijgen de onderzoekers van internetrecherche-eenheden en zij die in deze materie actief zijn, veel meer armslag om op een snelle en gerichte manier vooruitgang te boeken in de opsporing van verdachten via het internet.

Mogelijke dossiers betreffen dossiers kinderpornografie, oplichting via het internet, handel in drugs en wapens, cybercrime waarbij verdachten malware aanbieden via het Darknet... Het onderzoek zal in grote mate baat vinden als de gespecialiseerde onderzoeker door middel van de infiltratie *light* dieper kan doordringen in deze vaak erg afgesloten omgevingen waarbij het gebruik van een fictieve identificatie een must is. Veelal zal het hoofddoel van dergelijke infiltratie *light* bestaan in het langs deze weg identificeren van de verdachte. De speurder kan hierbij door de Procureur gemachtigd worden bepaalde misdrijven te plegen onder dezelfde voorwaarden als van toepassing bij de bijzondere opsporingsmethoden, dit wil zeggen enkel binnen een welomlijnd wettelijk kader.

Tal van waarborgen garanderen een stringente toepassing van de techniek van infiltratie *light*. Naast de eis van een gespecialiseerde opleiding is een schriftelijke voorafgaande en in tijd beperkte machtiging van de procureur des Konings vereist. Bovendien is dit enkel mogelijk voor misdaden en wanbedrijven en geldt opnieuw het principe van subsidiariteit en aanwezig zijn van ernstige aanwijzingen. Zeer belangrijk is dat fysieke contacten onderhouden bij deze uitgesloten zijn en dat de uitgevoerde infiltratie *light* volledig transparant is doordat deze van A tot Z wordt geregistreerd. Ook maken de verschillende fasen van infiltratie en de gemaakte contacten voorwerp uit van een proces-verbaal gevoegd bij het dossier.

Als conclusie kan gesteld worden dat deze aanpassingen noodzakelijk zijn om als gespecialiseerde politiediensten werkzaam in een hoogtechnologische omgeving voldoende armslag te behouden. De wettelijke

par ces derniers. Auparavant, cette façon de procéder était uniquement réservée aux unités spécialisées, c'est-à-dire aux membres de l'*undercoverteam* de la DSU. À présent, des enquêteurs qui ont été spécialement formés à cet effet (les conditions sont définies par l'arrêté royal) et qui sont de surcroît spécialisés dans la matière dans laquelle ils enquêtent (c'est-à-dire qui font partie d'un service de police désigné à cet effet par arrêté royal) peuvent également y recourir. En premier lieu, mais pas exclusivement, l'infiltration Internet "*light*" peut être utilisée par les enquêteurs appartenant à la section recherches sur Internet.

En mettant cette technique à la disposition d'enquêteurs spécialisés, autres que ceux des unités spéciales, les enquêteurs des unités de recherche sur Internet et ceux qui opèrent dans cette matière auront une plus grande liberté de manœuvre afin de progresser de manière rapide et ciblée dans la recherche de suspects via Internet.

Les dossiers possibles concernent la pédopornographie, l'escroquerie via Internet, le trafic de drogue et d'armes, la cybercriminalité dans le cadre de laquelle des suspects proposent un *malware* via le *Darknet*... L'enquête sera grandement facilitée si, grâce à l'infiltration Internet "*light*", l'enquêteur spécialisé peut s'infiltrer plus profondément dans ces environnements souvent très fermés, ce qui requiert le recours à une identité fictive. Le but principal de ce type d'infiltration "*light*" consistera généralement à identifier le suspect en passant par cette voie. Le procureur pourra à cet effet autoriser l'enquêteur à commettre certaines infractions sous les mêmes conditions que celles qui s'appliquent aux méthodes particulières de recherche, c'est-à-dire uniquement dans un cadre légal bien défini.

De nombreux éléments garantissent une application stricte de la technique de l'infiltration *light*. Ainsi, les intéressés sont tenus de suivre une formation spécialisée et ils doivent obtenir au préalable une autorisation écrite limitée dans le temps du procureur du Roi. De plus, le recours à l'infiltration *light* n'est possible que pour les crimes et les délits, dans le respect du principe de subsidiarité et moyennant la présence d'indices sérieux. Il est très important, à cet égard, qu'il n'y ait aucun contact physique et que la transparence de l'infiltration *light* soit totale grâce à son enregistrement du début à la fin. Les différentes phases de l'infiltration et les contacts pris font également l'objet d'un procès-verbal joint au dossier.

L'orateur souligne, en conclusion, que ces adaptations sont indispensables pour permettre aux services de police spécialisés qui évoluent dans un environnement hautement technologique de conserver une

bepalingen omkaderen dit met voldoende waarborgen teneinde een evenwicht te behouden tussen de bescherming van de individuele rechten van de burger en de noodzaak hierop een inbreuk te plegen in het belang van een veilige samenleving.

d. Inleidende uiteenzetting van de vertegenwoordigers van de “Liga voor de Mensenrechten” / “Ligue des droits de l’homme”

De heer Jos Vander Velpen, voorzitter van de Liga voor de Mensenrechten, legt vooreerst uit dat de Liga voor de Mensenrechten er niet tegen gekant is dat de wetgeving wordt aangepast aan de technologische evolutie en dat de politie- en opsporingsdiensten aangepaste wapens krijgen in de strijd tegen de criminaliteit. Wel verzet zij zich tegen een wetgeving die het evenwicht tussen de rechten van de geïndiceerde personen en de belangen van de overheden die belast zijn met de opsporing en de vervolging van misdrijven onderuit haalt. Dat laatste is precies wat het voorliggende wetsontwerp doet.

De heer Vander Velpen wijst erop dat de heer Delmulle in een rechtsgeleerde bijdrage van 2002 heeft gewaarschuwd voor de gevaren voor de rechtsstaat wanneer het evenwicht in de bevoegdheidsverdeling tussen openbaar ministerie en onderzoeksrechter wordt doorbroken. De heer Van der Velpen meent dat dit met het voorliggende wetsontwerp het geval is. In zijn bijdrage pleitte hij voor het behoud van de bevoegdheden van de onderzoeksrechter voor alle onderzoeksdaden die ingrijpen op de persoonlijke levenssfeer en die het voorwerp zijn van de ontworpen bepalingen. De heer Vander Velpen onderschrijft ten volle het toenmalige standpunt van de heer Delmulle.

Ter illustratie van het onevenwichtig karakter van de ontworpen bepalingen, staat de spreker stil bij het ontworpen artikel 39*bis* van het Wetboek van strafvordering, het zogenaamde “referentie-artikel” met betrekking tot de niet heimelijke zoeking.

De heer Vander Velpen staat in het bijzonder stil bij de onderzoeksdaden die tot het tweede niveau behoren. Hij vindt het onaanvaardbaar dat politiemensen louter en alleen met een machtiging van de procureur zullen kunnen overgaan tot een dergelijke ingrijpende zoeking. Hij wijst erop dat de politieagent Facebook- en mailaccounts zal kunnen doorzoeken, zonder tussenkomst van een onderzoeksrechter. Hetzelfde geldt voor de zoeking die tot de derde categorie behoort. Volgens de spreker wordt het daardoor mogelijk om de *cloud* te doorzoeken, wat nog ingrijpender is. Voor de Liga voor de Mensenrechten is het onaanvaardbaar dat dergelijke handelingen kunnen worden verricht zonder tussenkomst van de onderzoeksrechter. In al deze gevallen zal het mogelijk

liberté de manœuvre suffisante. Les dispositions légales prévoient suffisamment de garanties à cet égard afin de maintenir l’équilibre entre la protection des droits individuels du citoyen et la nécessité d’y déroger dans le but de défendre la société.

d. Exposé introductif des représentants de la “Liga voor de Mensenrechten / Ligue des droits de l’homme”

M. Jos Vander Velpen, président de la Ligue des droits de l’homme, explique d’abord que la Ligue des droits de l’homme n’est pas opposée à l’adaptation de la législation à l’évolution technologique, ni à la volonté d’offrir aux services de police et de recherche des outils adaptés dans le cadre de la lutte contre la criminalité. Elle s’oppose par contre aux législations qui menacent l’équilibre entre les droits des personnes visées et les intérêts des autorités chargées de la recherche et de la poursuite des infractions. Or, c’est précisément le cas du projet de loi à l’examen.

M. Vander Velpen renvoie à une contribution doctrinale de 2002 dans laquelle M. Delmulle mettait en garde contre les menaces qu’une rupture de l’équilibre des compétences du ministère public et du juge d’instruction ferait peser sur l’État de droit. M. Van der Velpen estime que c’est ce que fait le projet de loi à l’examen. L’article précité plaide pour le maintien des compétences du juge d’instruction pour l’ensemble des actes d’instruction ayant un impact sur la vie privée et faisant l’objet des dispositions proposées. M. Vander Velpen souscrit entièrement au point de vue développé, à l’époque, par M. Delmulle.

Pour illustrer le caractère déséquilibré des dispositions proposées, l’orateur évoque l’article 39*bis* en projet du Code d’instruction criminelle, le soi-disant “article de référence” pour ce qui regarde la recherche non secrète.

M. Vander Velpen évoque en particulier les actes d’instruction qui relèvent du deuxième niveau. Il juge inacceptable qu’à l’avenir, des policiers puissent, munis seulement d’une autorisation du procureur, procéder à une recherche aussi intrusive. Il fait observer que le policier pourra fouiller dans les comptes *Facebook* et les comptes de messageries, sans l’intervention d’un juge d’instruction. Il en va de même de la recherche qui relève de la troisième catégorie. Selon l’orateur, cette mesure permettra de fouiller le *cloud*, ce qui est encore plus grave. Pour la Ligue des droits de l’homme, il est inacceptable que de tels actes puissent être posés sans l’intervention du juge d’instruction. Dans tous ces cas, il sera possible d’assigner directement ces personnes

worden dat personen rechtstreeks gedagvaard worden voor de correctionele rechtbank zonder dat de betrokkene vooraf in de mogelijkheid werd gesteld om zelf onderzoeksmaatregelen te vragen en zijn verdediging terdege voor te bereiden. Dat is een regressie in de rechtsbescherming en de heer Vander Velpen bepleit dat men minstens de rechten die in het kader van de Franchimont-hervorming werden toegekend in het kader van de gerechtelijke onderzoeken, uitbreidt tot de opsporingsonderzoeken waarin het ontworpen artikel 39*bis* zou worden toegepast. Idealiter zou er worden voorzien in een machtiging van de onderzoeksrechter.

Wat de heimelijke zoekingen aangaat, hoofdzakelijk geregeld door het ontworpen artikel 90*ter* van het Wetboek van strafvordering, is het niet meer dan logisch om de onderzoeksrechter bevoegd te maken. Het betreft immers maatregelen die fundamenteel ingrijpen op de privacy. De heer Vander Velpen merkt op dat de lijst van de misdrijven in het kader waarvan ze kunnen worden toegepast niet alleen steeds uitgebreider wordt, de regering opteert er ook voor om de toepassingstermijn te verlengen van zes tot acht maanden. Daarnaast vestigt de spreker er de aandacht op dat de onderzoeksrechter weliswaar verplicht is om de maatregel omstandig te motiveren, maar dat er geen automatische nietigheid is wanneer deze motivering ontbreekt (zie dienaangaande de wet van 24 oktober 2013 tot wijziging van de voorafgaande titel van het Wetboek van strafvordering wat betreft de nietigheden). Dat is onaanvaardbaar.

Vervolgens worden de ontworpen bepalingen inzake de infiltratie “light” geanalyseerd. De bekritiseerbare bevoegdheidsverdeling buiten beschouwing gelaten – niet de onderzoeksrechter maar het openbaar ministerie wordt bevoegd om te machtigen – is het niet redelijk om de maatregel toepasbaar te maken in het kader van de opsporing van misdrijven waarop een strafmaat van minimum één jaar staat. Dat is zeer verregaand.

Bovendien vindt de Liga voor de Mensenrechten het problematisch dat men in het kader van de infiltratie misdrijven zal mogen plegen zonder voorafgaand akkoord van de procureur des Konings. De heer Vander Velpen vindt het bovendien niet erg vertrouwenwekkend dat er slechts een vertrouwelijk dossier zal worden aangelegd indien de politiediensten werden gemachtigd om misdrijven te plegen of er een burgerdeskundige werd ingeschakeld.

Omdat er zo weinig controlemogelijkheden bestaan, wordt het risico wel groter dat de infiltrant handelingen stelt die op die zich bevinden op de grens van wat men als infiltratie zou kunnen beschouwen. Voorts bepleit de heer Vander Velpen dat men in de strafwet uitdrukkelijk

devant le tribunal correctionnel sans donner au préalable aux intéressés la possibilité de demander eux-mêmes des mesures d’instruction et de préparer leur défense comme il se doit. Il s’agit d’une régression en matière de protection juridique et M. Vander Velpen plaide pour que l’on élargisse à tous le moins les droits accordés à la suite de la réforme Franchimont dans le cadre des instructions judiciaires aux informations tombant sous l’application de l’article 39*bis*. Idéalement, il faudrait prévoir une autorisation du juge d’instruction.

En ce qui concerne les recherches secrètes, principalement régies par l’article 90*ter* proposé du Code d’instruction criminelle, il ne semble que logique de rendre le juge d’instruction compétent. Il s’agit en effet de mesures qui affectent radicalement la vie privée. M. Vander Velpen fait observer que non seulement la liste des infractions pour lesquelles ces mesures seront d’application ne cesse de s’étendre, mais qu’en plus, le gouvernement choisit de prolonger le délai applicable de six à huit mois. Parallèlement, l’orateur attire l’attention sur le fait que si le juge d’instruction est certes tenu de motiver la mesure de manière circonstanciée, l’absence de motivation n’entraîne pas de nullité automatique (voir à ce sujet la loi du 24 octobre 2013 modifiant le titre préliminaire du Code de procédure pénale en ce qui concerne les nullités). C’est inacceptable.

L’orateur analyse ensuite les dispositions proposées relatives à l’infiltration “light”. Abstraction faite des critiques pouvant être formulées contre la répartition des compétences – ce n’est pas le juge d’instruction mais le ministère public qui sera compétent pour délivrer l’autorisation –, l’orateur estime qu’il n’est pas raisonnable de rendre la mesure applicable dans le cadre de la recherche d’infractions punissables d’une peine d’un an au minimum. C’est aller très loin.

En outre, la Ligue des droits de l’homme estime qu’il est problématique que des infractions puissent être commises sans l’accord préalable du procureur du Roi dans le cadre de l’infiltration. M. Vander Velpen estime en outre qu’il n’est pas vraiment rassurant de lire que l’on se contentera d’ouvrir un dossier confidentiel si les services de police sont autorisés à commettre des infractions ou s’il a été fait appel à un expert civil.

Comme il existe tellement peu de possibilités de contrôle, le risque est plus important que l’infiltrant commette des actes se trouvant à la limite de ce qui peut être considéré comme de l’infiltration. M. Vander Velpen plaide ensuite pour que l’on inscrive expressément dans

opneemt dat de politiediensten onder geen enkele omstandigheid autonoom mogen beslissen om te patrouilleren op het internet.

De heer Manu Lambert, vertegenwoordiger van de “Ligue des droits de l’homme” / Liga voor Mensenrechten, preciseert dat beide liga’s de dringende noodzaak erkennen om aan de bevoegde diensten de juridische en wettelijke middelen te geven om hun taken te vervullen. Dat is bijvoorbeeld zo voor de bijzondere opsporingsmethoden (BOM) en de maatregelen in artikel 90ter van het Wetboek van strafvordering, die moeten worden uitgebreid tot het internet, de elektronische en de telecommunicatie. Het is immers volkomen begrijpelijk en zelfs wenselijk dat de bevoegde autoriteiten in de strijd tegen de criminaliteit een beroep kunnen doen op de veelzijdige huidige technologische ontwikkelingen in onze maatschappij: de elektronische communicatie uitsluiten van de maatregelen op het gebied van toezicht en vervolging waarover de strafrechtelijke autoriteiten beschikken, heeft geen zin.

Bovendien blijken de stellers van het wetsontwerp oog te hebben gehad voor het vinden van een evenwicht tussen de behoefte aan bestraffing van de misdrijven en de bescherming van de fundamentele vrijheden. Men kan zich verheugen over verschillende verbeteringen en vernieuwingen van de wettekst. Hoewel het evenwicht in het wetsontwerp in het algemeen de rechtspraak van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens in acht blijkt te nemen, blijft bepaalde kritiek toch mogelijk.

De spreker formuleert eerst vijf voorafgaande opmerkingen:

1. In verband met de twee vorige wetten die het kader vormen van de bijzondere opsporingsmethoden, zijn er bij het Grondwettelijk Hof twee arresten tot gedeeltelijke vernietiging van een aantal bepalingen van hun geweest. In beide gevallen ging het om door de Liga’s ingediende beroepen tot vernietiging. In beide gevallen werden de Liga’s door de commissie voor de Justitie van de Kamer van volksvertegenwoordigers gehoord en in beide gevallen werden de verzoekende verenigingen niet gehoord. Dat illustreert nadrukkelijk dat de kritiek van die verenigingen niet ongegrond is: het Grondwettelijk Hof is aan hun kritiek immers grotendeels tegemoetgekomen.

2. Zoals de Raad van State heeft opgemerkt, maakt dit wetsontwerp deel uit van een sterke trend waarbij de prerogatieven van de onderzoeksrechter almaar meer verschuiven naar het parket en naar de politiediensten, terwijl die laatste niet onafhankelijk zijn en hun wettelijke opdracht fundamenteel verschilt en is gericht

la loi pénale que les services de police ne peuvent, en aucune circonstance, décider de manière autonome de “patrouiller” sur internet.

M. Manu Lambert, représentant de la “Ligue des droits de l’homme”/ “Liga voor Mensenrechten”, précise que les deux ligues reconnaissent l’impérieuse nécessité de confier aux services compétents les moyens juridiques et légaux d’accomplir leurs missions. Il en est ainsi, par exemple, de l’extension des méthodes particulières de recherche (MPR) et des mesures prévues à l’article 90ter du Code d’instruction criminelle aux champs de l’internet, des communications électroniques et des télécommunications. Il est en effet tout à fait compréhensible, voire souhaitable, que les autorités compétentes puissent se baser sur les évolutions technologiques prégnantes dans notre société pour lutter contre la criminalité: exclure les communications électroniques des mesures de surveillance et de poursuites à disposition des autorités répressives n’a pas de sens.

En outre, les auteurs du projet semblent avoir eu le souci de trouver un juste équilibre entre nécessité de la répression des infractions et protections des libertés fondamentales. Plusieurs améliorations et innovations du texte de loi sont à saluer. Toutefois, si l’équilibre du projet semble globalement respecter la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l’Homme, certaines critiques peuvent tout de même être émises.

L’orateur formule tout d’abord cinq remarques préalables:

1. Les deux précédentes lois encadrant les méthodes particulières de recherche ont fait l’objet de deux arrêts de la Cour constitutionnelle annulant partiellement certaines de leurs dispositions. Dans les deux cas, ce le fût sur des recours en annulation introduits par les Ligues. Dans les deux cas, les Ligues ont été auditionnées par la Commission de la Justice de la Chambre et, dans les deux cas, les associations requérantes n’ont pas été entendues. Cela illustre avec force que les critiques émises par ces associations ne sont pas sans fondements, la Cour ayant largement fait droit à leurs critiques.

2. Ce projet de loi s’inscrit dans une tendance lourde, comme l’a souligné le Conseil d’État, qui opère un glissement de plus en plus net et abondant des prerogatives du juge d’instruction au profit du parquet et des forces de police, qui ne sont pas indépendantes et dont la mission légale est fondamentalement différente

op opsporing en bestraffing van de misdrijven en hun daders.

3. Dit wetsontwerp moet worden gelezen in het licht van de aangekondigde afschaffing van het ambt van onderzoeksrechter in onze rechtsorde. De minister van Justitie heeft immers aangegeven dat hij van plan is die functie in de toekomst te schrappen.

Dat wetsontwerp toont aan hoeveel problemen dat opzet oplevert voor de strafrechtspleging. Het beoogt immers een complexe structuur in te stellen die een balans moet bewerkstelligen tussen de verschillende voorrechten van de betrokken actoren, teneinde algemeen de inachtneming van de fundamentele rechten van de burger te waarborgen, en in het bijzonder van het evenredigheidsbeginsel dat de inmenging in die rechten rechtvaardigt. Zo de functie van onderzoeksrechter wordt afgeschaft, dreigt van die fragiele constructie niets over te blijven.

4. Zoals wordt aangegeven in de memorie van toelichting van de wet van 6 januari 2003 betreffende de bijzondere opsporingsmethoden, zijn *“de bijzondere opsporingsmethoden (...) “bijzonder” omdat de toepassing ervan de fundamentele rechten en vrijheden kan aantasten, zoals de eerbiediging van het privéleven, en afbreuk kan doen aan fundamentele beginselen van de strafrechtspleging, zoals het loyaliteitsbeginsel bij het zoeken naar bewijzen. Ook bijzonder aan deze methoden is het heimelijk karakter ervan”*. Aldus zouden deze methoden, met het oog op de inachtneming van het onder meer bij artikel 8.2 van het Europees Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens en de fundamentele vrijheden gewaarborgde evenredigheidsbeginsel, moeten worden voorbehouden voor vrij grote misdrijven, welke die inmenging in de fundamentele rechten van de burgers rechtvaardigen. Deze methoden kunnen evenwel wettelijk worden gehanteerd voor *“strafbare feiten [die] een correctionele hoofdgevangenisstraf van een jaar (...) tot gevolg kunnen hebben”*, wat betekent dat die bijzondere opsporingsmethoden in het kader van het onderzoek naar een groot deel van de in het Strafwetboek opgenomen misdrijven kunnen worden gebruikt. Volgens de liga's is die drempel te laag om het gebruik te rechtvaardigen van methoden die dermate afbreuk doen aan de fundamentele rechten van de burgers; zij menen dan ook dat die drempel moet worden opgetrokken.

5. Tot slot wijst de rechtsleer er geregeld op dat het beschikken over een vertrouwelijk dossier of over middelen van beroep die dat niet echt zijn in het kader van het gebruik van de bijzondere opsporingsmethoden,

et vise à la recherche et à la répression des infractions et de leurs auteurs.

3. Ce projet doit se lire au regard de la suppression annoncée de la fonction de juge d'instruction de notre ordre juridique. Le ministre de la Justice a en effet fait savoir qu'il envisage de supprimer cette fonction à l'avenir.

Ce projet illustre à quel point cette intention est problématique en matière de procédure pénale. En effet, il poursuit la construction d'un édifice complexe qui vise à trouver un équilibre entre les différentes prérogatives des acteurs en présence, cela afin de s'assurer du respect des droits fondamentaux du citoyen, en général, et du principe de proportionnalité légitimant les ingérences dans ces droits, en particulier. Supprimer la fonction de juge d'instruction risque de faire voler en éclats ce fragile édifice.

4. Comme le stipule l'exposé des motifs de la loi du 6 janvier 2003 relative aux méthodes particulières de recherche, celles-ci *“ont un caractère “particulier” du fait que leur application est susceptible de porter atteinte aux libertés et droits fondamentaux, tels que le respect de la vie privée, et d'empiéter sur les principes fondamentaux de la procédure pénale, tels que le principe de loyauté dans la collecte des moyens de preuve. Le caractère secret de ces méthodes constitue une autre particularité.”* De ce fait, en vue de respecter le principe de proportionnalité garanti entre autres par l'art. 8.2 de la Convention européenne des droits de l'homme, ces méthodes devraient être réservées à une criminalité relativement importante justifiant cette ingérence dans les droits fondamentaux des citoyens. Or, le recours à ces méthodes est légalement possible pour *“les infractions pouvant donner lieu à un emprisonnement correctionnel principal d'un an”*. Ce qui signifie qu'une grande partie des infractions contenues dans le Code pénal peuvent faire l'objet d'une MPR. Selon les ligues, ce seuil est trop bas pour justifier la mise en œuvre de méthodes aussi attentatoires aux droits fondamentaux des citoyens et il devrait par conséquent être relevé.

5. Enfin, la doctrine rappelle régulièrement que le fait d'avoir un dossier confidentiel ou d'avoir des voies de recours qui n'en sont pas réellement dans le cadre de l'utilisation des MPR est problématique pour les avocats

problemen doet rijzen voor de advocaten van de verdediging. Het recht op inzage in de BOM-dossiers, al was het maar gedeeltelijk, zou moeten worden verankerd.

Vervolgens gaat de heer Lambert in op de voor kritiek vatbare aspecten van het wetsontwerp.

1. Het ontworpen artikel 39*bis*, § 2, eerste lid, van het Wetboek van strafvordering bepaalt dat een officier van gerechtelijke politie een zoeking in een informaticasysteem kan uitvoeren zonder voorafgaande machtiging van een magistraat. Aangezien het een inmenging in het privé en het gezinsleven betreft die vrij ingrijpend kan zijn, menen de liga's dat de interventie *a priori* van een magistraat vereist is. Zoals in de memorie van toelichting wordt beklemtoond, kan die zoeking immers worden gedaan in bijzonder kiese elementen (smartphones, gps, laptops, desktops, notebooks, usb-sticks enzovoort), die bijzonder gevoelige informatie kunnen bevatten en die worden beschermd door de wetgeving die het recht op inachtneming van het privéleven verankert.

Met betrekking tot hetzelfde artikel geeft de memorie van toelichting aan dat de politiediensten op het informaticasysteem geïnstalleerde apps mogen openen: *"(...) politieambtenaren [mogen], indien ze alle externe verbindingen van het informaticasysteem hebben uitgeschakeld, zonder machtiging van een magistraat ook apps openen die op dit systeem zijn geïnstalleerd. Ze mogen bijvoorbeeld de Facebook-app, mailing-apps (zoals Hotmail, Gmail etc.) en messenger-apps (zoals Whatsapp, Viber etc.) openen en de gegevens, waaronder e-mails en tekstberichten, uitlezen. Deze gegevens bevinden zich namelijk noodzakelijkerwijze op het toestel zelf, waardoor ze geëxploiteerd mogen worden"*.

Aangezien het bijzonder gevoelige en persoonlijke gegevens betreft, met name de inhoud van e-mails (maar eventueel ook de lijst van de geraadpleegde websites, de gebruikte paswoorden enzovoort), ware het raadzaam te bepalen dat een officier van de gerechtelijke politie dergelijke zoekingen niet zou mogen kunnen uitvoeren zonder de toestemming *a priori* van een magistraat.

Het ontworpen artikel 39*bis*, § 3, eerste lid, ontnemt de onderzoeksrechter een voorrecht om het aan de procureur des Konings te geven. Gezien de uiterst gevoelige aard van deze gegevens zou dat voorrecht de onderzoeksrechter moeten toekomen.

2. Met betrekking tot het ontworpen artikel 46*sexies*, § 3, tweede lid, dat de betrokken politiemensen toestaat misdrijven te plegen in het kader van hun opdracht, moet absoluut limitatief worden aangegeven welke

de la défense. Il faudrait consacrer un droit de regard, même partiel, sur les dossiers MPR.

M. Lambert revient ensuite sur les aspects critiquables du projet de loi.

1. L'article 39*bis*, § 2, al. 1^{er} du Code d'instruction criminelle en projet prévoit qu'un officier de police judiciaire peut procéder à une recherche informatique sans réquisition préalable d'un magistrat. S'agissant d'une ingérence dans la vie privée et familiale qui peut être relativement importante, les ligues sont d'avis que l'intervention *a priori* d'un magistrat s'impose. En effet, comme le souligne l'exposé des motifs, cette recherche peut toucher des éléments particulièrement délicats (smartphones, GPS, laptops, desktops, notebooks, sticks USB, etc.) qui peuvent contenir des informations particulièrement sensibles et protégées par les dispositions consacrant le droit au respect de la vie privée.

Concernant la même disposition, l'exposé des motifs indique qu'elle autorise l'ouverture par les services de police des applications de courrier électronique: *"(...) s'ils ont désactivé toutes les liaisons externes du système informatique, les services de police peuvent, sans l'autorisation d'un magistrat, également ouvrir des apps installées sur ce système. Ils peuvent, par exemple, ouvrir l'application Facebook, les applications de courrier électronique (comme Hotmail, Gmail...) et les applications de messagerie (comme Whatsapp, Viber...) et lire les données, dont les e-mails et les messages textuels. En effet, ces données se trouvent principalement sur l'appareil même. Elles peuvent de ce fait être exploitées."*

Vu le caractère extrêmement sensible et personnel des données concernées, à savoir le contenu de courriers (mais aussi éventuellement les sites internet consultés, les mots de passe utilisés, etc.), il semble qu'un officier de police judiciaire ne devrait pas pouvoir effectuer cette recherche sans l'autorisation *a priori* d'un magistrat.

L'article 39*bis*, § 3, al. 1^{er} en projet retire une prérogative au juge d'instruction pour la confier au procureur du Roi. Vu le caractère extrêmement sensible de ces données, cette prérogative devrait appartenir au juge d'instruction.

2. Concernant l'article 46*sexies*, § 3, al. 2 en projet, qui autorise les agents concernés à commettre des infractions dans le cadre de leur mission, il est indispensable de déterminer limitativement quelles sont les

misdrijven al dan niet toelaatbaar zijn. Uit zijn advies nr. 32 673/235 herneemt de Raad van State dienaangaande de volgende passage: *“Het lijkt bezwaarlijk toelaatbaar dat de Staat zijn eigen ambtenaren zou kunnen toestaan bepaalde soorten strafbare feiten te begaan, terwijl krachtens inzonderheid de artikelen 2, 3 en 4 van het Verdrag tot bescherming van de rechten van de mens hij respectievelijk eenieder recht op leven moet beschermen, alsook een verbod moet stellen op foltering, onmenselijke of vernederende behandeling, slavernij en dwangarbeid. In de ontworpen tekst moet dus minstens gepreciseerd worden welke strafbare feiten nooit begaan mogen worden. (...) De zoëven gemaakte opmerking a), klemmt des te meer wanneer het gaat om personen die niet de hoedanigheid hebben van politieambtenaar”*¹. De liga's wijzen met aandrang op deze aanbeveling en sporen ertoe aan dat ze ten uitvoer wordt gelegd.

3. In verband met de verplichting om met de bevoegde diensten mee te werken (ontworpen artikel 88quater) vestigt de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer de aandacht van de wetgever op een belangrijk aspect: in een democratie is de aanwending van versleuteling van elektronische communicatie vrij (en zelfs wenselijk, inzonderheid als het gaat om bepaalde beroepen en activiteiten). Volgens de Privacycommissie kan artikel 88quater, dat strengere straffen oplegt aan wie niet aan de doorzoeking van een informaticasysteem meewerkt “op gespannen voet (...) komen te staan met wat artikel 48 van de wet betreffende de elektronische communicatie van 13 juni 2015 (...) voorschrijft”. Zij stelt namelijk voorts: “Laatstgenoemde bepaling stelt met name dat het gebruik van versleuteling vrij is, waaruit ook kan afgeleid worden dat de gebruikers van versleutelingen niet verplicht zijn om de sleutels te bewaren. Gebruikers die de sleutels niet hebben bijgehouden kunnen in het kader van hun medewerkingsplicht zoals voorzien in artikel 88quater Sv evident weinig nuttige informatie verstrekken aan de opsporingsdiensten en het lijkt betwistbaar dat zij hiervoor zouden kunnen gesanctioneerd worden, juist gelet op voornoemd artikel 48 WEC.”².

In sommige gevallen is het immers onmogelijk om op een dergelijk verzoek in te gaan: bepaalde programma's (Viber, Telegram enzovoort) gebruiken namelijk codering zonder dubbele sleutel, wat betekent dat de sleutels in die gevallen nooit zullen kunnen worden bezorgd.

Voorts heeft België het Verdrag van de Raad van Europa van 23 november 2001 betreffende de

infractions qui seront admissibles ou non. Reprenant son avis n° 32 673/235, le Conseil d'État indique que *“Il paraît difficilement admissible que l'État puisse autoriser ses agents à commettre certains types d'infractions, alors qu'en vertu notamment des articles 2, 3 et 4 de la Convention de sauvegarde des droits de l'homme, il doit respectivement protéger le droit à la vie de toute personne, interdire la torture, les traitements inhumains et dégradants ainsi que l'esclavage et le travail forcé. En conséquence, le texte en projet devrait, à tout le moins, préciser les infractions qui ne peuvent jamais être commises. (...) L'observation a) formulée ci-dessus s'impose avec d'autant plus de rigueur lorsqu'il s'agit de personnes n'ayant pas la qualité de fonctionnaires de police.”*¹ Les ligues insistent sur cette recommandation et poussent à ce qu'elle soit mise en œuvre.

3. Concernant l'obligation de collaboration avec les services compétents (article 88quater), la Commission de protection de la vie privée attire l'attention du législateur sur un élément important: en démocratie, le recours au cryptage des communications électroniques est libre (voire souhaité, particulièrement concernant certaines professions et activités). Selon celle-ci, l'article 88quater, qui impose des peines plus sévères aux personnes qui ne collaborent pas à la recherche dans un système informatique, rentre en contradiction avec l'article 48 de la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques: “Cette dernière disposition affirme notamment que l'utilisation du cryptage est libre. On peut également en déduire que les utilisateurs de cryptages ne sont pas obligés de conserver les clés. Les utilisateurs qui n'ont pas conservé les clés peuvent évidemment fournir peu d'informations utiles aux services de recherche dans le cadre de leur obligation de collaboration telle que prévue à l'article 88quater du CIC et il semble contestable qu'ils pourraient en être sanctionnés, justement vu l'article 48 LCE précité.”².

En effet, dans certains cas, il est impossible de répondre à une requête de la sorte: certains programmes utilisent du chiffrement sans double-clés (Viber, Telegram...), ce qui signifie que les clés ne pourront jamais être remises dans ces cas de figure.

En outre, la Belgique a signé et ratifié la Convention du Conseil de l'Europe contre la cybercriminalité du

¹ Advies van de Raad van State nr. 59 199/3 van 9 mei 2016, blz. 136, punt 24.

² Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, advies nr. 21/2016 van 18 mei 2016, blz. 32, punt 50.

¹ Avis du Conseil d'État n° 59 199/3 du 9 mai 2016, p. 136, pt. 24.

² CPVP, avis n° 21/2016 du 18 mai 2016, p. 32, pt. 50.

computercriminaliteit (het zogenaamde Verdrag van Boedapest) ondertekend en geratificeerd, dat de vrijheid van codering garandeert; codering staat daarin opgelijst als een gewettigde maatregel ter beveiliging van de gegevens. De steller van het wetsontwerp heeft voor die tegenstrijdigheid geen enkel antwoord aangereikt. Nochtans is het onontbeerlijk dat vraagstuk te verduidelijken.

4. In verband met de “heimelijke zoeking in informatiesystemen” (artikel 90ter) lijkt de nieuwe formulering van het ontworpen artikel 90ter, § 1, positief, daar ze voorziet in een strikt raamwerk dat het optreden van de onderzoeksrechter verantwoordt. De uitbreiding van dit artikel tot de controles op elektronische communicatie heeft echter een zeer ruime draagwijdte. Met de telefoongesprekken, waarop die bepaling voorheen betrekking had, kon – in vergelijking met hetgeen elektronische communicatie kan onthullen – immers slechts een miniem gedeelte van het privéleven van de burger worden onthuld. Derhalve zal, ingevolge die uitbreiding, de inmenging in het privéleven van de burgers veel verstrekender zijn. Dat betekent dat ook de eraan verbonden waarborgen zullen moeten worden versterkt om de internationale bepalingen in acht te nemen. De wet van 5 februari 2016 tot wijziging van het strafrecht en de strafvordering en houdende diverse bepalingen inzake justitie (de zogenaamde “*pot-pourri 2*”-wet) heeft echter vastgelegd dat niet langer op straffe van nietigheid is voorzien in de vermeldingen van de beschikking van de onderzoeksrechter over de bij artikel 90ter bepaalde maatregelen.

Volgens de liga's is het, gezien die drastisch uitgebreide inmenging in het privéleven van de burgers, op zijn minst noodzakelijk opnieuw de oude formulering te hanteren van artikel 90quater, § 1, tweede lid (dat bepaalt dat die vermeldingen op straffe van nietigheid verplicht zijn). Doordat die sanctie ontbreekt, worden de procedurele waarborgen uitgehold, aangezien krachtens de wet van 24 oktober 2013 tot wijziging van de voorafgaande titel van het Wetboek van strafvordering wat betreft de nietigheden, illegale doorzoeken van informaticasystemen niet automatisch zullen moeten worden uitgesloten.

Voorts ware het wenselijk het opzet van het ontworpen artikel 90ter, § 2, bij te sturen, daar de desbetreffende lijst, die geregeld langer wordt naar gelang van de diverse en frequente wetgevendende ontwikkelingen, grondig zou moeten worden herzien. Ten slotte zijn – ofschoon sommige toevoegingen aan de lijst in § 2 (zoals de opneming van de artikelen 372 tot 377bis van het Strafwetboek, ter bestraffing van onder meer verkrachting) duidelijk toe te juichen vallen – andere toevoegingen eveneens uitermate wenselijk. De spreker vermeldt

23 novembre 2001 (dite Convention de Budapest), qui garantit la liberté du chiffrement, listé comme mesure légitime de sécurité des données. L'auteur du projet n'a apporté aucune réponse à cette contradiction. Il est toutefois indispensable de clarifier la question.

4. Concernant la recherche en secret dans un système informatique (art. 90ter), la nouvelle formulation de l'article 90ter, § 1^{er} en projet semble positive, en ce qu'elle donne un cadre strict justifiant l'intervention du juge d'instruction. Toutefois, l'extension de cet article aux contrôles des communications électroniques a une portée très large. En effet, les communications téléphoniques, précédemment visées par cette disposition, ne permettaient de dévoiler qu'une infime partie de la vie privée du citoyen comparé à ce que permet de dévoiler une communication électronique. Dès lors, la portée de l'ingérence dans la vie privée des citoyens va être nettement plus grande suite à cette extension. Cela signifie que les garanties qui y sont liées devront elles aussi être revues à la hausse pour respecter les prescrits internationaux. Or, la loi du 5 février 2016 modifiant le droit pénal et la procédure pénale et portant des dispositions diverses en matière de justice (dite loi “*pot-pourri 2*”) a prévu que les mentions de l'ordonnance du juge d'instruction relatives aux mesures prévues par l'article 90ter ne sont plus prévues à peine de nullité.

Selon les ligues, a minima, au vu de cette extension drastique de l'ingérence dans la vie privée des citoyens, le retour à l'ancienne formulation de l'article 90quater, § 1^{er}, al. 2 (prévoyant que ces mentions sont prescrites à peine de nullité) s'impose. En effet, l'absence de cette sanction vide les garanties procédurales de leur substance puisque, en vertu de la loi du 24 octobre 2013 modifiant le titre préliminaire du Code de procédure pénale en ce qui concerne les nullités, des recherches illégales dans un système informatique ne devront pas être automatiquement écartées.

En outre, l'économie de l'article 90ter, § 2 mériterait d'être revue, en ce que cette liste qui s'étend régulièrement au gré des diverses et fréquentes évolutions législatives mériterait d'être revue en profondeur. Enfin, si des ajouts dans la liste du paragraphe 2 sont clairement à saluer, comme l'inclusion des articles 372 à 377bis du Code pénal (réprimant le viol, entre autres), d'autres inclusions sont aussi hautement souhaitables. L'orateur cite notamment à l'ajout des articles 417bis et suivants du Code pénal, qui répriment la torture et les

met name de toevoeging van de artikelen 417bis en volgende van het Strafwetboek, die foltering, alsook onmenselijke en ontorende behandeling bestraffen. Om te bewerkstelligen dat de Belgische Staat zijn internationale verbintenissen nakomt, alsook om te zorgen voor de doelmatigheid van artikel 3 van het EVRM en van het VN-Verdrag tegen foltering en andere wrede, onmenselijke en ontorende behandeling of bestraffing, zou hij het mogelijk moeten maken doortastende middelen te implementeren om die verschijnselen tegen te gaan.

Voor het overige verwijst de spreker naar het advies dat de *Ligue des droits de l'homme* naar de Privacycommissie heeft gestuurd.

2. Vragen en betogen van de leden

Mevrouw Özlem Özen (PS) begrijpt dat het noodzakelijk is zich aan de technologische ontwikkelingen aan te passen; niettemin is zij ongerust over de bevoegdheidsverschuivingen van de onderzoeksrechter naar het parket en naar de politie. Het is nochtans van essentieel belang de rol van de onderzoeksrechter te handhaven om een onafhankelijke justitie te garanderen, met waarborgen voor de burger. Er moet een evenwicht worden gevonden tussen de noden van het onderzoek bij het speuren naar strafbare feiten, en de rechten en fundamentele vrijheden zoals het recht op een persoonlijke levenssfeer of de rechten van verdediging.

Het is van cruciaal belang binnen het Parlement een democratisch debat te voeren over de rol van de onderzoeksrechter en over de verschuiving van diens bevoegdheden via de verschillende aangenomen wetsontwerpen.

Wat het doorzoeken van informaticasystemen betreft, vraagt de spreker zich af wat de verantwoording is voor een dergelijke overdracht van bevoegdheden. Het nieuwe artikel 39bis voorziet in een mechanisme dat afbreuk doet aan de persoonlijke levenssfeer en dat op de loutere beslissing van de officier van de gerechtelijke politie in werking zou kunnen worden gesteld. Hoe kan zulks worden verenigd met het briefgeheim? Zou, gelet op de inmenging in de persoonlijke levenssfeer, geen minimale waarborg moeten worden geëist in de vorm van een *a priori* toezicht door de procureur des Konings? Bovendien is de bepaling erg algemeen, beoogt ze elke houder van een in beslag genomen informaticoestel en is ze niet beperkt tot een bepaalde categorie van strafbare feiten, wat de deur openzet voor misbruik. Een en ander staat haaks op het door het EHRM bekrachtigde evenredigheidsbeginsel.

Wat is de mening van de deskundigen met betrekking tot de infiltratie op het internet? Waarom zou daarvoor

traitements inhumains et dégradants. Afin de respecter ses engagements internationaux et d'assurer l'effectivité de l'article 3 de la CEDH ainsi que de la Convention des Nations Unies contre la torture, l'État belge devrait permettre la mise en œuvre de moyens conséquents pour lutter contre ces phénomènes.

L'orateur fait référence à l'avis adressé à la commission par la Ligue des droits de l'homme pour le surplus.

2. Questions et interventions des membres

Mme Özlem Özen (PS) comprend la nécessité de s'adapter aux évolutions technologiques, cependant, elle a des inquiétudes notamment concernant les glissements des pouvoirs du juge d'instruction vers le parquet et vers la police. Il est pourtant essentiel de préserver le rôle du juge d'instruction afin de garantir une justice indépendante avec des garanties pour le citoyen. Il faut trouver un équilibre entre les besoins de l'enquête dans la recherche des infractions et les droits et libertés fondamentales comme le droit à la vie privée ou les droits de la défense.

Il est essentiel de mener un débat démocratique au sein du Parlement, sur le rôle du juge d'instruction et le glissement de ses pouvoirs opéré à travers les différents projets de loi votés.

Concernant la recherche dans les systèmes informatiques, l'oratrice s'interroge la justification d'un tel transfert de compétences. Le nouvel article 39bis prévoit un mécanisme attentatoire à la vie privée qui pourrait être actionné sur la seule décision de l'officier de police judiciaire. Qu'en est-il du secret des correspondances? Un contrôle *a priori* du procureur du Roi devrait-il être une garantie minimale à exiger compte tenu de l'ingérence dans la vie privée? De plus, la disposition est très générale et vise tout détenteur d'un appareil informatique saisi et n'est pas limité à une certaine catégorie d'infractions, ce qui ouvre la porte à des abus. Il y a une rupture avec le principe de proportionnalité consacré par la CEDH.

Quel est l'avis des experts concernant l'infiltration sur Internet? En quoi celle-ci nécessiterait-elle un régime

een soepelere regeling vereist zijn? Wat zijn de objectieve redenen en voordelen van die regeling?

De reglementering met betrekking tot het plegen van strafbare feiten door de politiebeambten lijkt identiek aan die in verband met de traditionele infiltratie. Gelet op het essentiële verschil tussen de twee regelingen zou voorzien moeten worden in een verschillende reglementering.

Artikel 39*bis*, § 6, vierde lid, voorziet in de mogelijkheid om bepaalde gegevens van kinderpornografische aard weg te halen van het Internet nadat er een kopie van is gemaakt. De procureur des Konings zou zo de officier van de gerechtelijke politie verbaal kunnen opdragen die gegevens ontoegankelijk te maken. In die mogelijkheid is eveneens voorzien met betrekking tot het dreigen met het plegen van een terroristische aanslag of tot het aanzetten tot het plegen van één van die strafbare feiten. Houdt die laatste mogelijkheid geen risico in op censuur en op de beperking van het recht op de vrije meningsuiting?

Er moet bijzondere aandacht worden besteed aan de BOM door de kamer van inbeschuldigingstelling voor de infiltratiemaatregel. Het is verkieselijk dat het toezicht wordt uitgeoefend op alle BOM, ongeacht of al dan niet een vertrouwelijk dossier wordt samengesteld, zelfs al neemt dat meer tijd in beslag.

Wat is het standpunt van de sprekers over de mogelijkheid om de procureur des Konings de inijkoperatie te laten uitvoeren wanneer het gaat om het plaatsen, herstellen of weghalen van een technisch hulpmiddel, aangezien het ook hier om een verschuiving van de bevoegdheden van de onderzoeksrechter naar de procureur des Konings gaat?

De termijn van zes maanden gedurende dewelke de maatregelen vervat in artikel 90*ter* kunnen worden uitgevoerd, wordt opgetrokken tot acht maanden. Zou het, gelet op de inmenging in de persoonlijke levenssfeer, niet voorzichtiger zijn de termijn van zes maanden te behouden? Bovendien valt niet te ontkennen dat er tijdens de technische installatiefase ook schending is van de persoonlijke levenssfeer.

De heer Raoul Hedebouw (PTB-GO!) meent dat het uiterst belangrijk is dat de parlementsleden de mogelijke gevolgen en ontsparingen van heel nabij bekijken, meer bepaald in die zeer gevoelige kwesties.

Hij vraagt aan de vertegenwoordigers van de federale politie wat momenteel het probleem is met de relatie

plus souple? Quelles sont les raisons objectives et avantages de ce régime?

La réglementation de la commission d'infraction par les fonctionnaires de police semble identique à celle relative à l'infiltration classique. Compte tenu de la différence essentielle entre ces deux régimes, il faudrait prévoir une réglementation différente.

L'article 39*bis*, § 6, al. 4 prévoit la possibilité de retirer certaines données à caractère pédopornographique d'Internet après en avoir pris copie. Le procureur du Roi pourrait ainsi ordonner verbalement à l'officier de police judiciaire de rendre ces données inaccessibles. Cette possibilité est aussi prévue pour la menace de commettre un attentat terroriste ou l'incitation à commettre l'une de ces infractions. Cette dernière possibilité d'induit-elle pas un risque de censure et de restriction à la liberté d'expression?

Il faut être particulièrement attentif aux MPR par la chambre des mises en accusation pour la mesure d'infiltration. Il est préférable que le contrôle s'exerce sur toutes les MPR, qu'il y ait ou non constitution d'un dossier confidentiel, même si cela prend plus de temps.

Quel est le point de vue des intervenants sur la possibilité de laisser au procureur du Roi de réaliser le CVD lorsqu'il s'agit de placer, réparer ou retirer un moyen technique, puisqu'il s'agit ici aussi d'un glissement des compétences du juge d'instruction vers le procureur du Roi?

Le délai de six mois durant lesquelles les mesures de l'article 90*ter* peuvent être effectuées sera porté à un maximum de huit mois. Compte tenu de l'intrusion dans la vie privée, ne serait-il pas plus sage de continuer avec un délai de six mois? En outre, on ne peut pas nier que, durant la phase technique d'installation, il y a aussi atteinte à la vie privée.

M. Raoul Hedebouw (PTB-GO!) est d'avis qu'il est essentiel que les parlementaires observent en détails les conséquences et dérives possibles des lois votées, en particulier dans ces matières très sensibles.

Il demande aux représentants de la police fédérale quel est le problème actuel de la relation avec le juge

met de onderzoeksrechter. In hoeverre is de in het wetsontwerp voorgestelde verschuiving van bevoegdheden nuttig?

De spreker vraagt bovendien waar de term “informaticasysteem” precies op slaat. Omvat het doorzoeken van een informaticasysteem van een bedrijf ook het doorzoeken van de computers van iedere werknemer van de onderneming? Hoe zit het overigens met de middelen om de toestromende gegevens te verwerken?

De spreker geeft het voorbeeld van een verzoek van Turkije om de gegevens door te spelen in verband met een persoon die verdacht werd van banden met de Gülenbeweging. Moet België daar automatisch gevolg aan geven?

Moet aan de consumenten aangeraden worden om nooit paswoorden op te slaan op een computer of smartphone? Vergemakkelijkt dit wetsontwerp overigens het hacken van webcams?

De spreker vraagt aan de vertegenwoordigers van de Liga voor Mensenrechten wat hun standpunt is over de redenen waarom de heer procureur-generaal Delmulle van mening is veranderd over die kwesties. Wat zijn diens argumenten?

Artikel 17 houdt de mogelijkheid in van schending van de persoonlijke levenssfeer van personen die zelf niets te maken hebben met het strafbaar feit maar die in contact staan met een verdachte. Dat kan zeer ruim worden geïnterpreteerd. Wat denken de liga's daarvan?

Tot slot vraagt de spreker aan de heer Bosquet of alle advocaten van AVOCATS.be over het algemeen die kritiek delen. Wat brengt voorts het wetsontwerp precies in het gedrag in de huidige dagelijkse praktijk van de advocaten?

De heer Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) herhaalt dat het noodzakelijk is dat de politie gebruik kan maken van de nieuwe technologieën. Het is zaak een evenwicht te vinden tussen de bescherming van de basisrechten en het oplossen van misdaden en misdrijven.

De spreker benadrukt dat de onderzoeksrechter een controlerende rol heeft. Hij vreest ervoor dat, zoals aangekondigd, diens functie zal verdwijnen. Hoe valt in dit verband de verandering van visie van de heer Delmulle hieromtrent te verklaren? Waarom is het voor de politie trouwens zo'n probleem dat zij zich tot de onderzoeksrechter moet wenden alvorens bijzondere opsporingsmethoden te mogen toepassen? Neemt dat echt zoveel tijd in beslag?

d'instruction. Dans quelle mesure le glissement de compétences proposé par le projet de loi est-il utile?

L'orateur demande en outre ce qui relève du terme de “système informatique”. La recherche d'un réseau informatique d'une entreprise englobe-t-elle la recherche dans les ordinateurs de chacun des travailleurs de l'entreprise? Par ailleurs, qu'en est-il des moyens pour digérer les données qui arrivent?

L'orateur cite l'exemple d'une requête venant de Turquie de communiquer des données concernant une personne suspectée de liens avec le mouvement de Gülen. La Belgique doit-elle automatiquement s'exécuter?

Faut-il conseiller aux consommateurs de ne jamais enregistrer de mot de passe sur un ordinateur ou un smartphone? Par ailleurs, ce projet de loi facilite-t-il le “hacking” de webcams?

L'orateur demande aux représentants de la Ligue des droits de l'homme leur point de vue sur les raisons pour lesquelles le procureur-général M. Delmulle a changé d'avis sur ces questions. Quels sont ses arguments?

L'article 17 implique la possibilité de violation de la vie privée de personnes qui n'ont-elles-mêmes rien à voir avec l'infraction, mais qui sont en contact avec un suspect. Cela peut être interprété très largement. Qu'en pensent les ligues?

Enfin, l'orateur demande à M. Bosquet si ses critiques sont partagées par l'ensemble des avocats d'AVOCATS.be de manière générale. Par ailleurs, qu'est-ce qui est concrètement mis en danger par le projet de loi dans la pratique quotidienne actuelle des avocats?

M. Stefaan Van Hecke (Ecolo-Groen) réaffirme qu'il est nécessaire que la police puisse faire usage des nouvelles technologies. La discussion concerne l'équilibre à trouver entre la protection des droits fondamentaux et la résolution des crimes et délits.

L'orateur insiste sur le rôle de contrôle du juge d'instruction. Il craint la suppression annoncée de sa fonction. A ce propos, comment expliquer l'évolution de l'opinion de M. Delmulle sur cette question? Par ailleurs, en quoi est-il si problématique pour la police de devoir s'en référer au juge d'instruction avant de pouvoir effectuer une MPR? Cela prend-il tellement de temps?

Hoe gaat men thans, wanneer een gsm in beslag wordt genomen, technisch te werk om te voorkomen dat gegevens op die gsm van op afstand worden gewist? Wat is de bedoeling van snel te kunnen handelen? Gaat het erom eventuele medeplichtigen te lokaliseren in crisissituaties? Als de bedoeling veel verder strekt dan dat, rijst de vraag waarom de onderzoeksrechter niet bij de procedure zou kunnen worden betrokken.

De heer Delmulle vraagt dat artikel 90ter, § 5, zou bepalen dat het begrip “heterdaad” wordt vervangen door het begrip “dringende noodzaak”. Ook vraagt hij dat de procureur des Konings het bevel zou kunnen geven om telefoontaps uit te voeren, niet alleen bij gijzelingen maar ook in geval van terrorisme. Is dat verzoek niet te verregaand, aangezien de rol van de onderzoeksrechter aldus opnieuw wordt ingeperkt en die van de procureur des Konings en van de politie wordt uitgebreid?

Mevrouw Sophie De Wit (N-VA) vraagt op haar beurt wat de sprekers denken van de suggestie van de heer Delmulle.

Ze vraagt bovendien hoe de politiediensten thans te werk gaan wanneer een gsm met wifi-verbinding in beslag wordt genomen, vermits het dan niet alleen meer gaat om de gsm als dusdanig. Hoe zit het in dit geval met de controle in het veld?

De heer Gilles Foret (MR) vraagt hoe de verschillende diensten technisch samenwerken, onder meer wat de databanken betreft. Bovendien moet de technische samenwerking op internationaal niveau, die van essentieel belang is, voortdurend worden verbeterd. Wat zijn hiervan de klijtlijnen? Hoe verloopt de samenwerking met de verschillende dienstverleners? Het is belangrijk een beroep te kunnen doen op een maximale expertise op het vlak van informatica. Het territorialiteitsaspect is soms complex. Hoe staat het met de samenwerking met die actoren?

Wat de codering betreft, vraagt de spreker wat de diensten momenteel aanvangen met een telefoon waarvan ze de codeersleutel niet kennen. Zou het in het kader van een samenwerking met de fabrikanten mogelijk zijn een telefoon terug te sturen naar een laboratorium van de fabrikant om die telefoon te ontsleutelen en bewijzen te verzamelen? In welke regeling wordt hiervoor voorzien?

Welke tools zijn er ten slotte voorhanden om de gegevens te analyseren? Hoe kunnen die gegevens het efficiëntst worden geanalyseerd?

Lorsqu'un GSM est saisi, comment fait-on actuellement d'un point de vue technique pour éviter que des données du GSM ne soient effacées à distance? Quel est le but de pouvoir agir rapidement? S'agit-il de localiser des complices éventuels en cas de situation de crise? Si le but est beaucoup plus large, il faut se demander pourquoi le juge d'instruction ne pourrait pas être impliqué dans la procédure.

M. Delmulle demande que l'article 90ter, § 5, prévoit que la notion de “flagrant délit” devienne la notion de “nécessité urgente”. En outre, il demande que le procureur du Roi puisse ordonner les écoutes, pas seulement en cas de prise d'otage, mais également en cas de terrorisme. Cela n'irait-il pas trop loin, en réduisant à nouveau le rôle du juge d'instruction au profit du procureur du Roi et de la police?

Mme Sophie De Wit (N-VA) demande elle aussi le point de vue des orateurs concernant la suggestion de M. Delmulle.

Par ailleurs, elle demande comment les services de police agissent actuellement en cas de saisie d'un GSM qui est connecté par wifi, étant donné qu'il ne s'agit plus alors uniquement du GSM en tant que tel. Qu'en est-il dans cette hypothèse du contrôle sur le terrain?

M. Gilles Foret (MR) demande comment se passe la collaboration technique entre les différents services, notamment concernant les bases de données. En outre, la collaboration technique internationale doit constamment s'améliorer car elle est essentielle. Quels en sont les différents contours? Comment se passe la collaboration avec les différents fournisseurs de services? Il est important de pouvoir faire appel à un maximum d'expertise en matière informatique. L'aspect de territorialité est parfois compliqué. Qu'en est-il la collaboration avec ces acteurs?

Concernant le cryptage, l'orateur demande comment les services gèrent actuellement le cas d'un téléphone saisi dont ils ne disposent pas de la clé de cryptage. Dans le cadre d'une collaboration avec ces fabricants, serait-il possible de renvoyer un téléphone dans un laboratoire du fabricant pour décrypter ce téléphone et fournir les preuves? Comment cela est-il encadré?

Enfin, quels sont les outils à disposition afin d'analyser les données? Comment analyser ces données de la manière la plus efficace?

3. Antwoorden van de sprekers

De heer Denis Bosquet, vertegenwoordiger van AVOCATS.be, vindt het essentieel dat iedere wet gepaard gaat met een theorie van de nietigheidsgronden. Mocht die theorie onbestaande worden, dan staan de advocaten machteloos. Dit is het geval in het kader van de bijzondere onderzoeksmethoden en andere vormen van indringing in de individuele vrijheden, die moeten plaatsvinden met inachtneming van het subsidiariteitsprincipe, waarvan de niet-naleving – die tegenwoordig schering en inslag is – niet langer bestraft wordt.

Het is weliswaar essentieel mee te zijn met de nieuwe technologieën, maar de rechtbanken moeten ook kunnen steunen op een theorie van de nietigheidsgronden. Er moet worden nagedacht over de vraag welke schendingen van de aangenomen bepalingen moeten worden bestraft en welke niet.

De heer Juan Corriat, hoofd van de “National Technical & Tactical Support Unit”, komt terug op de rol van de onderzoeksrechter. Wat de federale politie interesseert, is te beschikken over een wettelijk verzoek afkomstig van een welbepaalde instantie. De situatie moet dus worden verduidelijkt opdat de politie haar werk zou kunnen doen. De onderzoeksrechter kan thans van de politiediensten niet de dienstverlening verwachten die hij tien jaar geleden kreeg, aangezien de technologie sterk is geëvolueerd. Een groot deel van de criminaliteit is verschoven naar die nieuwe communicatiemiddelen.

De politie vraagt bovendien dat rekening zou worden gehouden met de operationele problemen waarmee ze wordt geconfronteerd. Zo zou, om in een dossier een snelle beslissing te nemen, een al geadieerde onderzoeksrechter in bepaalde situaties mondeling een verzoek moeten kunnen doen.

Wat de gegevens betreft, zien we inderdaad een toename van het aantal data dat wordt voortgebracht door communicatie tussen personen. Er is een *data center* nodig om alle onderschepte informatie te verzamelen. Er zijn investeringen gedaan om die gegevens te kunnen beheeren en om te voldoen aan de wettelijke voorschriften ter zake. De politie heeft helemaal niet gekozen voor een “*big data*”-aanpak. Zij werkt op basis van verdachten, maar onderschept niet op grote schaal. Onderschepping geschiedt op basis van een met redenen omkleed bevel aangaande een bepaald persoon.

Voorts moet een verzoek van een buitenlandse dienst verlopen via de vereiste rogatoire commissies. De politie wordt door de wettelijk bevoegde autoriteit in België opgevorderd. Zij antwoordt niet rechtstreeks op een verzoek van het buitenland.

3. Réponses des orateurs

M. Denis Bosquet, représentant d'AVOCATS.be, considère qu'il est essentiel que toute loi soit entourée d'une théorie des nullités. Si celle-ci devient inexistante, les avocats sont démunis. C'est le cas dans le cadre des MPR et autres intrusions dans les libertés individuelles, qui doivent se faire dans le respect du principe de subsidiarité, dont le non respect – qui est devenu monnaie courante – n'est plus sanctionné.

S'il est essentiel de s'adapter aux nouvelles technologies, il faut aussi permettre aux juridictions de disposer d'une théorie des nullités. Il faut réfléchir à ce qui pourra être sanctionné ou non en termes de violations des dispositions votées.

M. Juan Corriat, chef de service de la “National Technical & Tactical Support Unit”, revient sur le rôle du juge d'instruction. Ce qui intéresse la police fédérale est de disposer d'une requête légale venant d'une autorité claire. Il faut donc clarifier la situation pour permettre à la police de faire son travail. Le juge d'instruction est actuellement dans l'impossibilité de recevoir de la part des services de police le service qu'il recevait il y a dix ans, étant donné que la technologie a fortement évolué. Tout un pan de la criminalité s'est déplacé vers ces nouveaux moyens de communications.

En outre, la police demande que soient pris en considération les problèmes opérationnels auxquels elle est confrontée. Par exemple, pour avoir une décision rapide dans un dossier, il faudrait que dans certaines situations, le juge d'instruction lorsqu'il est déjà saisi puisse requérir oralement.

En termes de données, il y a effectivement une augmentation du nombre de données générées par une personne qui communique. Il faut un *data center* pour rassembler toutes ces données interceptées. Des investissements ont été réalisés pour pouvoir gérer ces données et répondre au prescrit légal en la matière. La police ne se trouve pas du tout dans une approche de “*big data*”. Elle travaille sur des suspects mais n'intercepte pas tout à large échelle. Une interception se fait sur base d'une ordonnance motivée qui concerne une personne déterminée.

Par ailleurs, une demande qui émane d'un service étranger doit passer par les commissions rogatoires requises. La police sera requise par l'autorité légalement compétente en Belgique. Elle ne répondra pas directement à la demande de l'étranger.

De heer Corriat herhaalt dat de federale politie heel gevoelig is voor het vraagstuk van de verdeling van de taken. De politie werkt in haar organisatie met “*checks and balances*”. De DSU onderzoekt nooit op eigen initiatief: om de opdracht te kunnen uitvoeren moet er een verzoek zijn dat technisch haalbaar en wettelijk verantwoord is.

Aangaande de vraag over de wachtwoorden preciseert de spreker dat de politie helemaal niet gekant is tegen encryptie. Het is belangrijk dat de burgers en de bedrijven hun informatie beschermen, om redenen van bescherming van de privacy, om economische redenen of wegens het beroepsgeheim. Toch moeten er oplossingen worden gevonden om kennis te kunnen nemen van de inhoud van bepaalde communicaties. De huidige versleutelingskwaliteit is van dien aard dat het soms onmogelijk is om in een smartphone binnen te raken. Er moeten technische oplossingen worden uitgewerkt om het de uitvoerende politiediensten mogelijk te maken te voldoen aan de wettelijke vorderingen van een onderzoeksrechter. Er is een reeks oplossingen, die soms door de ondernemingen zelf ter beschikking worden gesteld. Er is ook samenwerking met de operatoren, die heel goed is; de gegevensstroom is bij hen echter ook versleuteld. Er is dus werk aan de winkel, met name op Europees niveau, met betrekking tot de grote buitenlandse operatoren, om een evenwicht te vinden tussen enerzijds betere gegevensbescherming en anderzijds de mogelijkheid om de gevraagde informatie ter beschikking te stellen.

In verband met de samenwerking met de andere diensten inzake bewaking en het delen van ervaringen geeft de heer Corriat aan dat alle buurlanden hetzelfde probleem hebben, dat wil zeggen een exponentiële ontwikkeling van de communicatiecapaciteit en een almaar groter wordende moeilijkheid om de gevraagde informatie te kunnen verzamelen. Ervaringsuitwisseling heeft plaats met de buurlanden om na te gaan in hoeverre goede werkmethoden kunnen worden uitgewisseld.

De heer Walter Coenraets, diensthoofd a.i. van de Federal Computer Crime Unit, herinnert eraan dat voor elke inbeslagname van materiaal een wettelijke basis nodig is. Zonder die wettelijke basis gaan politiemensen niet tot actie over. De spreker neemt het voorbeeld van hardware en inbraakmateriaal dat in een voertuig wordt gevonden nadat de inzittenden naar aanleiding van een wegcontrole zijn gevlucht. De heterdaadprocedure is hier van toepassing. De lokale politie brengt de hardware naar de Computer Crime Unit. Tot dusver nam de politie in een dergelijk geval contact op met de procureur des Konings en begon met een analyse van de gsm, na hem in vliegtuigmodus te hebben gezet of

M. Corriat répète que la police fédérale est très sensible à la problématique de la répartition des tâches. La police dispose de “*check and balance*” au sein même de son organisation. La DSU n’est jamais engagée d’initiative, il faut une demande qui doit être techniquement réalisable et légalement justifiée pour que la mission soit réalisée.

Concernant la question des mots de passe, l’orateur précise que la police n’est pas du tout opposée au cryptage. Il est important que les citoyens et les entreprises protègent leurs informations, pour des raisons de protection de la vie privée, pour des raisons économiques ou de secret professionnel. Cependant, il faut pouvoir trouver des solutions pour pouvoir prendre connaissance du contenu de certaines communications. Les qualités de cryptage actuelles sont telles qu’il est parfois impossible de rentrer à l’intérieur du smartphone. Il faut trouver des solutions techniques pour que les services de police exécutants puissent répondre aux réquisitions légales adressées par un juge d’instruction. Il y a une série de solutions, parfois mises à disposition par les sociétés elles-mêmes. Il y a aussi la collaboration avec les opérateurs qui est très bonne, cependant, les informations qui transitent chez eux sont aussi cryptées. Il y a un travail à faire, notamment au niveau européen envers les grands opérateurs étrangers, pour trouver l’équilibre entre une meilleure protection des données d’une part, et la possibilité de mettre à disposition les informations demandées d’autre part.

En matière de collaboration avec les autres services au niveau de la veille et du partage d’expérience, M. Corriat indique que tous les pays voisins sont confrontés à la même problématique, c’est-à-dire une évolution exponentielle des capacités de communication et une difficulté de plus en plus grande de pouvoir rassembler les informations demandées. Des échanges d’expérience ont lieu avec les pays voisins afin de voir dans quelle mesure on peut échanger les bonnes méthodes de travail.

M. Walter Coenraets, chef de service a.i. de la Federal Computer Crime Unit, rappelle qu’il faut une base légale à toute saisie de matériel. Le policier n’agira pas sans cette base légale. L’orateur prend l’exemple de matériel informatique et d’autre matériel de cambriolage retrouvé dans une voiture dont les occupants s’enfuient au cours d’un contrôle routier. La procédure de flagrant délit s’applique. Les policiers locaux amènent le matériel informatique à la Computer crime unit. Jusqu’à aujourd’hui, la police dans un tel cas prenait contact avec le procureur du Roi et commençait l’analyse du GSM, après l’avoir mis en mode avion ou l’avoir confiné de telle sorte que toute connexion externe devienne

althans zo te hebben ingesteld dat elke externe verbinding onmogelijk wordt. De verschillende applicaties in de smartphone zijn een belangrijke bron van informatie over de contacten die de betrokkene kort daarvoor heeft gehad, over de bezochte adressen enzovoort. Vaak zetten de criminelen een wachtwoord op de gsm. Met de voorgestelde wijzigingen zal het voor de politie meer bepaald mogelijk worden aan de procureur des Konings te vragen het wachtwoord uit te proberen om in de gsm te raken. Dat zorgt voor een extra waarborg ten opzichte van de vorige situatie. Hetzelfde geldt voor laptops: de toestemming van de procureur des Konings zal de politie de mogelijkheid bieden verder te gaan in haar analyse van die apparaten. Als dan nieuwe wachtwoorden nodig zijn, zal men niet zonder de toestemming van de onderzoeksrechter kunnen, wat van heel groot belang is.

De noodzaak om snel te handelen vloeit voort uit het feit dat het vaak gaat om mensen die op de vlucht zijn, of om nachtelijke acties, of nog, om drugshandelaren waarbij te allen prijze moet worden voorkomen dat ze op afstand de gegevens wissen.

Voorts wordt bij artikel 39*bis* vereist dat de procureur des Konings vooraf toestemming verleent, meer bepaald om een wachtwoord in te voeren, zelfs als de politie het vooraf al kent.

In verband met de toepassing van de in artikel 46*sexies* bedoelde maatregel op alle misdrijven die worden bestraft met een gevangenisstraf van één jaar of meer, vermeldt de spreker de gevallen van oplichting, meer bepaald op eBay. De maatregel biedt politiemensen de mogelijkheid om met een fictieve identiteit op de site te gaan, wat ten opzichte van vroeger een belangrijke meerwaarde is. Met die drempelverlaging kan men vrij snel tot identificatie komen.

De heer Manu Lambert, vertegenwoordiger van de Liga voor Mensenrechten / Ligue des droits de l'homme, preciseert dat de Raad van State in zijn advies verzoekt om duidelijkere grenzen met betrekking tot het plegen van bepaalde misdrijven. Volgens de Raad van State bestaat er thans geen enkel formeel verbod om onder meer de artikelen 2, 3 en 4 van het EVRM te schenden. De in de bepaling vervatte vrijwaringsclausule zou haar volle betekenis moeten krijgen door uitdrukkelijk in een dergelijk verbod te voorzien.

Met betrekking tot de inijkoperatie om een technisch toestel te herstellen, is de spreker van mening dat artikel 46*quinqüies* de grens met de huiszoeking flinterdun maakt. Zoals de heer Bosquet heeft aangegeven, is het belangrijk te beschikken over een duidelijke en nauwkeurige theorie inzake nietigheden.

impossible. Les différentes applications du smartphone sont une source d'informations importante concernant les contacts pris récemment par la personne, les adresses visitées, etc. Souvent, les criminels mettent un mot de passe sur le téléphone. Les modifications proposées permettront notamment à la police de demander au procureur du Roi de tester le mot de passe pour pouvoir entrer dans le téléphone. Cela apporte une garantie supplémentaire par rapport à la situation antérieure. Il en est de même du laptop. L'autorisation du procureur du Roi permettra aux policiers d'aller plus loin dans leurs analyses de ces appareils. Si de nouveaux mots de passe sont requis, il faudra alors passer par l'autorisation du juge d'instruction, ce qui est essentiel.

La nécessité d'agir vite vient notamment du fait qu'il s'agit souvent de personnes en fuite, d'actions nocturnes, ou encore de trafiquants de drogue dont il faut à tout prix éviter qu'ils effacent les données à distance.

Par ailleurs, l'article 39*bis* exige que le procureur du Roi donne une autorisation préalable, notamment pour introduire un mot de passe, même si la police le connaît déjà précédemment.

Concernant l'application de la mesure prévue par l'article 46*sexies* à toutes les infractions punissables d'un emprisonnement d'un an ou plus, l'orateur mentionne les cas d'escroquerie, notamment sur eBay. La mesure permet au policier de s'introduire sur le site avec une identité fictive, ce qui donne une valeur ajoutée importante par rapport au passé. La baisse de ce seuil permet d'arriver à l'identification de manière relativement rapide.

M. Manu Lambert, représentant de la "Ligue des droits de l'homme" / "Liga voor Mensenrechten" précise que le Conseil d'État, dans son avis, demande des limites plus claires dans la commission de certaines infractions. Selon le Conseil d'État, il n'existe actuellement aucune interdiction formelle de commettre des violations des articles 2, 3 et 4 de la CEDH notamment. Il conviendrait de donner tout son sens à la clause de sauvegarde prévue par la disposition en prévoyant expressément une telle interdiction.

Concernant le contrôle visuel discret pour réparer un appareil technique, l'orateur est d'avis que l'article 46*quinqüies* rend très floue la frontière avec la perquisition. Comme l'a indiqué M. Bosquet, il est essentiel de disposer d'une théorie des nullités claire et précise.

Aangaande artikel 90ter, § 5, vraagt het parket om een uitbreiding van de mogelijkheden om bij een dringend geval telefoontap of elektronisch toezicht te vorderen. Het wetsontwerp houdt nochtans al rekening met die omstandigheid, meer bepaald in artikel 90quater. Welke meerwaarde zou een verdere uitbreiding van de mogelijkheden hebben?

Ten slotte herinnert de spreker eraan dat de wet van 29 mei 2016 betreffende het verzamelen en het bewaren van de gegevens in de sector van de elektronische communicatie (de zogeheten *data retention*-wet) de operatoren ertoe verplicht de metagegevens te bewaren, waardoor in zekere zin *big data* beschikbaar zijn.

De heer Jos Vander Velpen, vertegenwoordiger van de Liga voor Mensenrechten / Ligue des droits de l'homme, stelt dat de heer Delmulle zijn visie op de rol van het openbaar ministerie sinds 2002 heeft gewijzigd. Destijds verklaarde hij in het Tijdschrift voor politierecht dat het openbaar ministerie geen onafhankelijke rechter is, maar een partij bij het proces, waarbij de onderzoeksrechter de enige onafhankelijke rechter is. De spreker vraagt zich af waarom de heer Delmulle intussen heel anders aankijkt tegen het openbaar ministerie. Ook de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer (DOC 54 1966/002) is van mening dat "het openbaar ministerie onafhankelijk is in de individuele opsporing en vervolging en moet waken over de wettigheid van de bewijsmiddelen en de loyaliteit waarmee ze worden verzameld". Nochtans heeft zelfs het Grondwettelijk Hof geoordeeld dat het openbaar ministerie, in tegenstelling tot een onderzoeksrechter, niet onafhankelijk van nature is.

Aangaande het voorstel van de heer Delmulle om het begrip "ontdekking op heterdaad" te vervangen door het rekbare begrip "dringende noodzaak", herinnert de spreker eraan dat dit laatste begrip niet in ons strafrecht bestaat. Het wettigheidsbeginsel zegt dat alles duidelijk voorzienbaar moet zijn. Er dient dus niet te worden geraakt aan het begrip "ontdekking op heterdaad". Wat betekent "dringende noodzaak"? Die vraag zou moeten worden voorgelegd aan het Grondwettelijk Hof.

Concernant l'article 90ter, § 5, le parquet demande une extension des possibilités de requérir des écoutes ou surveillances électroniques pour répondre à un cas d'urgence. Le projet de loi prévoit pourtant déjà cette circonstance, dans l'article 90quater. Quelle serait la plus-value d'étendre encore les possibilités?

Enfin, l'orateur rappelle que la loi du 29 mai 2016 relative à la collecte et à la conservation des données dans le secteur des communications électroniques (dite loi "data retention") impose aux opérateurs de conserver les métadonnées, ce qui permet d'une certaine manière le "*big data*".

M. Jos Vander Velpen, représentant de la "Ligue des droits de l'homme" / "Liga voor Mensenrechten" part du principe que M. Delmulle a modifié sa vision du rôle du ministère public depuis 2002. A l'époque, dans la "Revue du droit de police", il affirmait que le ministère public n'est pas un juge indépendant, mais bien une partie au procès, la seule partie indépendante étant le juge d'instruction. L'orateur se demande pourquoi la vision de M. Delmulle sur le ministère public a tellement changé. La commission de la vie privée considère elle aussi, dans son avis (DOC 54 1966/2) que "le ministère public est indépendant dans l'exercice des recherches et poursuites individuelles et doit veiller à la légalité des moyens de preuve ainsi qu'à la loyauté avec laquelle ils sont rassemblés.". Pourtant, même la Cour constitutionnelle a dit que le ministère public n'est pas indépendant de nature, comme l'est un juge d'instruction.

Concernant la proposition de M. Delmulle de remplacer la notion de "flagrant délit" par le concept élastique de "nécessité urgente", l'orateur rappelle que ce dernier terme n'existe pas dans notre droit pénal. Le principe de légalité veut que tout soit clairement prévisible. Il ne faut donc pas toucher à cette notion de "flagrant délit". Que signifie la "nécessité urgente"? Il faudrait poser la question à la Cour constitutionnelle.