

**CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE**

11 juillet 2003

SESSION EXTRAORDINAIRE 2003

PROPOSITION DE LOI**visant à réglementer l'usage des analyses
génétiques à des fins d'identification
en matière de filiation**

(déposée par Mme Joëlle Milquet)

SOMMAIRE

1. Résumé	3
2. Développements	4
3. Proposition de loi	25

**BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS**

11 juli 2003

BUITENGEWONE ZITTING 2003

WETSVOORSTEL**tot regeling van de aanwending van
genetische identificatietests om
de afstamming te bepalen**

(ingediend door mevrouw Joëlle Milquet)

INHOUD

1. Samenvatting	3
2. Toelichting	4
3. Wetsvoorstel	25

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

<i>Afkortingen bij de nummering van de publicaties :</i>		<i>Abréviations dans la numérotation des publications :</i>	
<i>DOC 50 0000/000 :</i>	<i>Parlementair document van de 50e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer</i>	<i>DOC 50 0000/000 :</i>	<i>Document parlementaire de la 50e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif</i>
<i>QRVA :</i>	<i>Schriftelijke Vragen en Antwoorden</i>	<i>QRVA :</i>	<i>Questions et Réponses écrites</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (op wit papier, bevat ook de bijlagen)</i>	<i>CRIV :</i>	<i>Compte Rendu Intégral, avec à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (sur papier blanc, avec les annexes)</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Voorlopige versie van het Integraal Verslag (op groen papier)</i>	<i>CRIV :</i>	<i>Version Provisoire du Compte Rendu intégral (sur papier vert)</i>
<i>CRABV :</i>	<i>Beknopt Verslag (op blauw papier)</i>	<i>CRABV :</i>	<i>Compte Rendu Analytique (sur papier bleu)</i>
<i>PLEN :</i>	<i>Plenum (witte kaft)</i>	<i>PLEN :</i>	<i>Séance plénière (couverture blanche)</i>
<i>COM :</i>	<i>Commissievergadering (beige kaft)</i>	<i>COM :</i>	<i>Réunion de commission (couverture beige)</i>

<i>Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers</i> <i>Publications officielles éditées par la Chambre des représentants</i> <i>Bestellingen :</i> <i>Natieplein 2</i> <i>1008 Brussel</i> <i>Tel. : 02/ 549 81 60</i> <i>Fax : 02/549 82 74</i> <i>www.deKamer.be</i> <i>e-mail : publicaties@deKamer.be</i>	<i>Commandes :</i> <i>Place de la Nation 2</i> <i>1008 Bruxelles</i> <i>Tél. : 02/ 549 81 60</i> <i>Fax : 02/549 82 74</i> <i>www.laChambre.be</i> <i>e-mail : publications@laChambre.be</i>
--	---

RÉSUMÉ

Depuis la fin des années '80, des laboratoires proposent leurs services à des particuliers, des avocats ou des médecins aux fins de confirmer ou d'infirmer des parentés douteuses au moyen d'un simple prélèvement sanguin permettant une analyse de l'ADN via la méthode des empreintes génétiques.

Les sociétés qui commercialisent ces tests qui visent essentiellement la paternité les mettent en vente en kit via Internet et l'opération semble connaître un succès croissant.

La législation belge ignore les implications de l'utilisation des empreintes génétiques en dehors de tout contexte judiciaire. Il y a donc un vide juridique propre à favoriser les atteintes aux droits et aux libertés des individus.

La proposition de loi entend remédier à cette situation.

SAMENVATTING

Sinds het einde van de jaren '80 bieden laboratoria ten behoeve van particulieren, advocaten of artsen de volgende dienstverlening aan: om uitsluitel te geven omtrent de identiteit van de ouders bieden zij de mogelijkheid om, na een eenvoudige bloedafname, een DNA-test te laten uitvoeren op basis van de methode van de «genetische vingerafdruk». De vennootschappen die voormelde tests (die vooral naar het vaderschap peilen) commercialiseren, bieden hem – blijkbaar met een almaar groeiend succes in de vorm van een kit te koop aan op het Internet.

De Belgische wetgeving laat de implicaties van de aanwending van de genetische vingerafdruk buiten de gerechtelijke sfeer, totaal onbesproken. Op dat vlak mag men dus gewagen van een juridisch vacuüm dat schendingen van de individuele rechten en vrijheden in de hand kan werken.

Het wetsvoorstel strekt ertoe die leemte weg te werken.

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

La présente proposition de loi reprend le texte de la proposition de loi DOC 50 2307/001.

Dès la fin des années '80, des laboratoires privés et certaines cliniques universitaires proposaient leurs services à des particuliers, des avocats ou des médecins aux fins de confirmer ou d'infirmer des parentés douteuses au moyen d'un simple prélèvement sanguin permettant une analyse de l'ADN via la méthode des empreintes génétiques¹.

Aujourd'hui, les sociétés qui commercialisent ces tests qui visent essentiellement la paternité, les mettent en vente en kit via Internet et l'opération semble connaître un succès croissant.

Tandis que certains laboratoires procèdent à l'analyse des échantillons sanguins qui leur parviennent par voie postale, d'autres organisent ces tests selon une procédure plus formelle qui implique, outre un contact téléphonique, une consultation avec les intéressés au cours de laquelle le prélèvement sanguin est effectué sur les adultes et l'enfant concerné.

Lorsqu'il s'agit des kits commercialisés en Belgique et dont les ventes se sont multipliées depuis quelques mois, les acheteurs en ligne reçoivent à leur domicile un coton-tige qu'ils doivent frotter à l'intérieur de la joue afin de recueillir un peu de sécrétions contenant l'ADN à analyser. Afin de ne pas invalider le test, ceux qui y sont soumis sont tenus de s'abstenir de manger une heure avant le prélèvement et de se laver les mains. Le coton-tige est ensuite placé dans une pochette scellée et réexpédié dans l'emballage prévu par la firme. Trois à dix jours plus tard, la réponse parvient aux intéressés par simple retour du courrier...et avec elle, les surprises qu'elle peut engendrer. Une telle opéra-

¹ Sur cette question, voyez les développements de N. DENIES dans «La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation», in *L'analyse génétique à des fins de preuve et les droits de l'homme*, Bruylant-Yvon Blais, Bruxelles, Montréal, 1997, pp. 299 à 351 et, du même auteur, la note publiée sous l'avis du Conseil national de l'Ordre des Médecins du 16 juin 2001, *BCN*, n° 93, pp.11 et s.

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Dit wetsvoorstel neemt de tekst over van wetsvoorstel DOC 50 2307/001.

Sinds het einde van de jaren '80 bieden privé-ziekenhuizen en sommige universitaire ziekenhuizen aan particulieren, advocaten of artsen de volgende dienstverlening aan. Teneinde uitsluitel te geven omtrent de identiteit van de ouders, bieden zij de mogelijkheid om door middel van een eenvoudige bloedafname, gevolgd door een DNA-test op grond van de methode van de zogenaamde genetische vingerafdruk, iedere twijfel rond het ouderschap weg te nemen¹.

Tegenwoordig bieden de vennootschappen die voormelde tests (die vooral naar de identiteit van de vader peilen) commercialiseren, ze op het Internet in de vorm van een kit te koop aan; de formule schijnt overigens almaar meer aan te slaan.

Sommige laboratoria voeren analyses uit van bloedstalen die zij per post toegestuurd krijgen. Andere labs voorzien terzake dan weer in stringentere procedurele vormvereisten: niet alleen nemen zij telefonisch contact op met de belangstellenden, bovendien volgt daarop een raadpleging tijdens welke de bloedafname op de volwassenen en het betrokken kind wordt uitgevoerd.

Bij de formule van de in België gecommmercialiseerde kits (waarvan de verkoop sinds enkele maanden fors in de lift zit), gaat men als volgt te werk. Wie *on line* koopt, ontvangt thuis een wattenstaafje waarmee hij de binnenzijde van de wang aanstrijkt, teneinde wat wangslim op te vangen waarop de DNA-analyse zal worden uitgevoerd. Ter voorkoming van foutieve testresultaten, moet de klant een uur vóór het afnemen van het strikje vasten en mag hij zijn handen niet wassen. Vervolgens wordt het wattenstaafje gedeponneerd in een zakje dat wordt verzegeld en in een door de firma toegestuurde verpakking wordt teruggezonden. Uiterlijk drie dagen later ontvangt de klant het antwoord

¹ In verband daarmee, zie de toelichting van N. DENIES in «*La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation*», in *L'analyse génétique à des fins de preuve et les droits de l'homme*, Bruylant-Yvon Blais, Bruxelles, Montréal, 1997, blz. 299 tot 351 en de door dezelfde auteur gepubliceerde nota onder het 'advies van de Nationale Orde van Geneesheren van 16 juni 2001, *BCN*, nr. 93, blz.11 e.v..

tion coûte entre 600 et 700 euros environ selon que la réponse est attendue ou non dans l'urgence².

1. Une méthode scientifiquement éprouvée

Mise au point par les professeurs britanniques A. Jeffrey, J. Brookfields et R. Semenoff, la technique de l'identification par les empreintes génétiques repose sur le postulat principal du caractère unique de tout individu³.

Chaque être humain non jumeau possède en effet un patrimoine héréditaire original, plus connu sous le nom de génome, fourni par moitié par chacun de ses auteurs, au moment de la fécondation⁴. Ce génome s'inscrit dans le noyau de chaque cellule corporelle sous forme de paires de 23 chromosomes constitués d'une molécule complexe d'acide désoxyribonucléique (ADN)⁵.

A l'inverse des procédés traditionnels d'identification consistant en une série de tests longs et coûteux basés sur l'étude successive des globules blancs, des protéines de surface et des globules rouges ainsi que de certains enzymes sanguins, l'empreinte génétique étudie certains caractères de ces filaments entrelacés d'ADN⁶. C'est la découverte de la présence de mini-satellites, portions d'ADN composées de courtes séquences de 10 à 15 paires de nucléotides répétées plusieurs fois, mais surtout hyper-variables d'un individu à l'autre, qui a permis d'élaborer une méthode qui visualise l'ADN de chacun sous la forme d'un code barre, semblable à celui qui figure sur les produits de consommation, et spécifique à chaque individu⁷. Précisons en outre le caractère transmissible via l'hérédité, de la distribution des diverses séquences de longueur distinctes le long de la molécule d'ADN.

² Voyez à ce propos : C. VRAYENNE «Le boom des tests de paternité», *La Capitale*, 3 octobre 2002.

³ M. FOLLANA-MASSOT et B. LASSALLE, «Le recours aux examens génétiques selon le projet de réforme du Code civil», *Revue de la Recherche juridique, Droit Prospectif*, 1993-2, p. 350.

⁴ J.C. GALLOUX, «L'empreinte génétique : la preuve parfaite ?», *Sem. Jur.*, 1991, p. 104, n° 2.

⁵ *Ibidem*, p. 104, n° 3.

⁶ Recherche de paternité ou identification : l'empreinte génétique constitue un moyen d'identification à la disposition du monde juridique, *R.D.P.C.*, 1989, p. 307.

⁷ J.C. GALLOUX, *op. cit.*, p. 105, n° 5.

per post ... samen met het ermee gepaard gaande verrassingseffect. Aan de hele procedure hangt een prijskaartje dat kan schommelen tussen 600 en 700 euro, al naar gelang de klant het testresultaat al dan niet met bekwame spoed wenst te ontvangen².

1. Een wetenschappelijk beproefde methode

De identificatietechniek via de genetische vingerafdruk werd uitgewerkt door de Britse hoogleraren A. Jeffrey, J. Brookfields en R. Semenoff. en gaat uit van de principiële uniciteit van ieder individu³.

Ieder menselijk wezen dat geen deel uitmaakt van een tweeling beschikt over origineel erfelijk materiaal, dat algemeen als «genoom» bekend staat en waarvan de ouders, bij de verwekking, elk de helft leveren⁴. Dat genoom is in iedere lichaamscelkern terug te vinden in de vorm van paren van 23 chromosomen die bestaan uit een complexe molecule van het desoxyribonucleïnezuur (DNA)⁵.

De traditionele identificatiemethodes vergen een rist langdurige en kostbare tests die gebaseerd zijn op opeenvolgende, op diverse tijdstippen uitgevoerde analyses van de witte bloedlichaampjes, de oppervlakteproteïnen en de rode bloedlichaampjes, alsmede van sommige bloedenzymen. Bij de genetische vingerafdruk daarentegen, analyseert men bepaalde kenmerken van die in elkaar grijpende DNA-strings⁶. Zulks werd mogelijk dankzij de ontdekking van de aanwezigheid van de zogenaamde mini-satellieten, stukjes DNA die bestaan uit korte strings van 10 tot 15, telkens meermaals paarsgewijs voorkomende nucleotidestructuren die het opmerkelijke kenmerk vertonen dat ze enorm variëren van het ene individu tot het andere. Op die manier werd het mogelijk een methode uit te werken die ieders DNA-profiel in beeld brengt in de vorm van een streepjescode die vergelijkbaar is met die welke op consumptieproducten wordt aangebracht, en die specifiek is voor ieder individu⁷. Daarenboven zij gepreciseerd dat de spreiding van de diverse langere en kortere – *strings* over de DNA-molecule, erfelijk wordt overgedragen.

² Zie in dat verband: C. VRAYENNE «Le boom des tests de paternité», *La Capitale*, 3 oktober 2002.

³ M. FOLLANA-MASSOT en B. LASSALLE, «Le recours aux examens génétiques selon le projet de réforme du Code civil», *Revue de la Recherche juridique, Droit Prospectif*, 1993-2, blz. 350.

⁴ J.C. GALLOUX, «L'empreinte génétique : la preuve parfaite ?», *Sem. Jur.*, 1991, blz. 104, nr. 2.

⁵ *Ibidem*, blz. 104, nr. 3.

⁶ Recherche de paternité ou identification : l'empreinte génétique constitue un moyen d'identification à la disposition du monde juridique, *R.D.P.C.*, 1989, blz. 307.

⁷ J.C. GALLOUX, *op. cit.*, blz. 105, nr. 5.

La comparaison entre les codes révélés par l'analyse d'échantillons (de n'importe quel échantillon de cellules humaines pourvues d'un noyau, notamment de sang, mais aussi de quelques traces de sperme, fragments de peau, d'ongles, de salive ou même de quelques racines de cheveux ou de poils) issus d'individus divers permettra, si l'on sait que le patrimoine génétique d'un enfant est constitué pour moitié par celui de son père, et pour l'autre par celui de sa mère⁸, d'établir l'existence ou non d'un lien de filiation entre ces individus. Les résultats sont donnés sur la base d'un calcul de probabilité réalisé à partir d'une étude de population de référence⁹.

La pratique ainsi rapidement acquise présente l'avantage de permettre la désignation positive d'une paternité, alors que les techniques traditionnelles se limitaient à l'exclure¹⁰.

La diversité des supports de l'ADN, présent même sur un échantillon vieux de plusieurs années, voire prélevé sur un cadavre décomposé, étend en outre le champ des possibilités d'investigation¹¹. A ces avantages s'ajoute la fiabilité particulièrement élevée des résultats obtenus, qui peut être illustrée par une probabilité de 1 sur 30 milliards que deux individus non apparentés aient exactement la même empreinte génétique¹².

2. Une méthode dont les usages privés se multiplient

Perçue comme une preuve pratique, aisée et quasiment infaillible, la technique des empreintes génétiques a reçu, depuis quelques années déjà, la faveur de l'opinion publique ainsi que des tribunaux de plusieurs pays,

Aangezien het genetisch materiaal van een kind voor de helft van zijn vader en voor de helft van zijn moeder afkomstig is⁸, wordt het mogelijk om via een vergelijkende analyse van de codes die het onderzoek van stalen, afkomstig van diverse individuen heeft opgeleverd, te bepalen of die individuen al dan niet door enige afstamming verbonden zijn. (Terloops zij opgemerkt dat voor analyse in aanmerking komt om het even welk staal dat afkomstig is van menselijke cellen die een celkern vertonen, zoals bloed maar ook enkele sporen sperma, huidschilfers, stukjes van de nagel, een beetje speeksel, of zelfs stukjes wortel van hoofd- of lichaamshaar). De resultaten steunen op een waarschijnlijkheidsberekening die wordt uitgevoerd op basis van een studie van een bevolkingsgroep die terzake als referentie geldt⁹.

Op die wijze werd snel ervaring opgebouwd en werd het mogelijk iemand positief als ouder aan te wijzen, terwijl de traditionele methodes zich ertoe beperkten het ouderschap uit te sluiten¹⁰.

Het zeer diverse DNA-profiel dat nog aanwezig is op een staal dat jaren oud is, of zelfs op een lijk dat in staat van ontbinding verkeert, breidt bovendien de toepassingsfeer van de onderzoeksmogelijkheden uit¹¹. Naast al die voordelen levert de methode ook uiterst betrouwbare resultaten op: zo bestaat slechts 1 kans op 30 miljard dat twee, helemaal niet met elkaar verwante individuen exact dezelfde genetische vingerafdruk vertonen¹².

2. Een methode waarop particulieren almaar vaker een beroep doen

De vingerafdruktest komt over als een praktische, gebruiksvriendelijke en nagenoeg onfeilbare methode en slaat dan ook al enkele jaren sterk aan bij de publieke opinie en bij de rechtbanken van diverse landen

⁸ «Empreinte génétiques I.D.N.A....», *op. cit.*

⁹ J.C. GALLOUX, *op. cit.*, p. 105, n° 7.

¹⁰ J.O. VIOUT, «Tests d'identification génétique et droit de la filiation... Etat de quelques questions», *Journal de médecine légale/Droit médical*, 1991, t. 34, n° 3-4, p. 173. Selon certains auteurs, la méthode des empreintes génétiques constitue «la méthode médicale certaine» (voyez à ce propos : A. BOTTIAU, «Empreintes génétiques et droit de la filiation», *D.S.*, 1989, p. 272),

¹¹ M. FOLLANA-MASSOT et B. LASSALLE, *op. cit.*, p. 359 ; J.C. GALLOUX, *op. cit.*, p. 106.

¹² A. BOUILLON, *op. cit.*, p.19.

⁸ «Empreinte génétiques I.D.N.A....», *op. cit.*

⁹ J.C. GALLOUX, *op. cit.*, blz. 105, nr. 7.

¹⁰ J.O. VIOUT, «Tests d'identification génétique et droit de la filiation... Etat de quelques questions», *Journal de médecine légale/Droit médical*, 1991, deel 34, nr. 3-4, blz. 173. Sommige auteurs stellen dat de methode van de genetische vingerafdruk «la méthode médicale certaine» (uit een medisch oogpunt perfect sluitend, vert.) is (zie in dat verband: A. BOTTIAU, «Empreintes génétiques et droit de la filiation», *D.S.*, 1989, blz. 272),

¹¹ M. FOLLANA-MASSOT et B. LASSALLE, *op. cit.*, p. 359 ; J.C. GALLOUX, *op. cit.*, blz. 106.

¹² A. BOUILLON, *op. cit.*, blz.19.

d'Europe ou d'ailleurs¹³. Elle est aujourd'hui accessible à tous, sans intervention judiciaire et offre un résultat fiable à 99,95 % pour autant que les tests soient pratiqués dans des conditions optimales.

De tels recours, mus dans un souci de vérification, peuvent constituer un préalable à une éventuelle intervention judiciaire. Ainsi, par exemple, de cette façon, le mari qui s'estime trompé pourra se procurer une certitude avant de contester judiciairement sa paternité selon les règles édictées par l'article 318 du Code civil. De même, le père biologique s'assurera ainsi de sa paternité à l'égard de l'enfant de sa concubine avant de le reconnaître ou d'agir selon les articles 320 ou 323 du Code civil. Enfin, il se peut également qu'une mère, désireuse de voir la filiation de son enfant établie à l'égard de son concubin, prélève, à l'insu de ce dernier quelques-uns de ses cheveux afin de se réserver plus facilement une preuve décisive pour une éventuelle action en recherche de paternité ultérieure¹⁴.

¹³ Cette méthode présente en effet des avantages dans beaucoup de domaines parmi lesquels on peut par exemple citer, les affaires criminelles où elles ont d'ores et déjà permis d'identifier les auteurs d'agressions sexuelles. Voyez notamment le *Pitchfork and Kelly case* en Angleterre ou encore l'affaire Luc Tangorre en France où la police de l'un et l'autre Etat réussit à confondre des individus suspectés de viol grâce à la comparaison des empreintes génétiques des suspects avec celles réalisées à partir des traces biologiques retrouvées sur les corps des victimes. Lire à ce propos : N. LAVRANOS, «DNA-profiling and Information Technology : A New Weapon for Crime Detection and Prevention ?», *European Journal of Crime, Criminal Law and Criminal Justice*, 1994-4, p. 359 ; J.C. GALLOUX, *op. cit.*, p. 104 ; M. WHITE and J.J. GREENWICK, «DNA fingerprinting and the law», *Modern Law Review*, vol. 51, 1988, pp. 148 et s. ; AKÉLA SARI, «Et les indices se mirent à parler», *Science et Technologie*, mars 1989, pp. 49 et s. Outre-Atlantique, certaines affaires criminelles telles par exemple les affaires *New York v. Castro*, *New York v. McNamara Texas v. Hicks* furent tranchées après un recours à la technique des empreintes génétiques. Lisez à ce propos : E.S. LANDER, «DNA Fingerprinting on trial», *Nature*, vol. 339, 15 juin 1989, pp. 501 et s. ; C. NORMAN, «Maine Case Deals Blow to DNA Fingerprinting», *Science*, vol. 246, pp. 1556 et s. Sur les problèmes de fiabilité de la méthode soulevés à l'occasion de certaines de ces affaires, voyez les développements ultérieurs. Outre le domaine pénal, la méthode permet aussi de découvrir l'identité véritable d'enfants volés et de contrôler le flot d'immigrants en vérifiant les prétendues relations familiales de ceux-ci avec des résidents. L'on se gardera bien sûr d'oublier l'utilisation de la méthode des empreintes génétiques dans le cadre des actions relatives à la filiation, qui constituent en majeure partie l'objet de cette étude.

¹⁴ Voyez les développements de N. DENIES, « La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation », *op. cit.*

van Europa en van daarbuiten¹³. Tegenwoordig is de methode voor iedereen toegankelijk, zonder dat eerst een gerechtelijk ommetje moet worden gemaakt. Ze biedt bovendien een voor 99,95 % betrouwbaar resultaat, op voorwaarde dat de tests in optimale omstandigheden worden uitgevoerd.

Voor wie een beroep doet op de test om over bepaalde zaken uitsluitsel te krijgen, kan die test een aanzet vormen tot een eventueel gerechtelijk initiatief. Zo kan de echtgenoot die meent bedrogen te zijn, zichzelf daaromtrent zekerheid verschaffen vooraleer zijn vaderschap, conform artikel 318 van het Burgerlijk Wetboek, voor de rechtbank aan te vechten. Evenzo kan de biologische vader met zekerheid laten vaststellen dat hij wel degelijk de vader is van het kind van de vrouw met wie hij ongehuwd samenwoont, vooraleer het te erkennen of te handelen conform de artikelen 320 of 323 van het Burgerlijk Wetboek. Ten slotte kan het geval zich voordoen waarbij de moeder, die de afstamming van haar kind wenst te laten vaststellen ten opzichte van de persoon met wie ze ongehuwd samenwoont, zonder medeweten van laatstgenoemde, enkele van diens haarlokken ontfutselt teneinde zich makkelijker een doorslaggevend bewijs te verschaffen voor een eventuele procedure die zou worden ingesteld om een later vaderschap vast te stellen.¹⁴

¹³ In tal van domeinen biedt die methode inderdaad een aantal voordelen. Dat geldt onder meer in strafzaken, waarbij die methode het reeds mogelijk heeft gemaakt de plegers van seksueel geweld te identificeren. Zie in dat verband met name de *Pitchfork and Kelly case* in Engeland of nog de zaak Luc Tangorre in Frankrijk, waarbij zowel de Franse als de Britse politiediensten erin slaagden van verkrachting betichte individuen in verlegenheid te brengen dankzij een vergelijkende analyse van hun genetische vingerafdruk met die welke werd verkregen op basis van de biologische sporen die op de lichamen van de slachtoffers werden aangetroffen. In dat verband zij verwezen naar: N. LAVRANOS, «DNA-profiling and Information Technology : A New Weapon for Crime Detection and Prevention ?», *European Journal of Crime, Criminal Law and Criminal Justice*, 1994-4, blz. 359 ; J.C. GALLOUX, *op. cit.*, blz. 104 ; M. WHITE en J.J. GREENWICK, «DNA fingerprinting and the law», *Modern Law Review*, deel. 51, 1988, blz. 148 e.v. ; AKÉLA SARI, «Et les indices se mirent à parler», *Science et Technologie*, maart 1989, blz. 49 e.v.. In de Verenigde Staten werden een aantal strafzaken, zoals de zaken *New York t. Castro*, *New York t. McNamara Texas t. Hicks* definitief beslecht nadat men een beroep had gedaan op de techniek van de genetische vingerafdruk. Zie in dat verband: E.S. LANDER, «DNA Fingerprinting on trial», *Nature*, deel 339, 15 juni 1989, blz. 501 e.v. ; C. NORMAN, «Maine Case Deals Blow to DNA Fingerprinting», *Science*, deel 246, blz. 1556 en v.. Over de, naar aanleiding van bepaalde van die dossiers opgeworpen problemen in verband met de betrouwbaarheid van de methode, zij verwezen naar wat volgt. Naast het domein van de strafzaken, maakt de methode het tevens mogelijk de werkelijke identiteit van ontvreemde kinderen te achterhalen en de migrantenstroom onder controle te houden door na te gaan of inderdaad sprake is van de familiebanden die de betrokkenen met ingezetenen beweren te hebben. Laten we uiteraard ook niet vergeten dat de methode van de genetische vingerafdruk kan worden aangewend bij procedures tot vaststelling van de afstamming, die het overgrote deel van de inhoud van deze studie uitmaken.

¹⁴ Zie de toelichting van N. DENIES, « La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation », *op. cit.*

Cependant, dès lors que la voie judiciaire est définitivement fermée notamment lorsque les délais d'action sont expirés, le risque existe tout autant d'un recours à de telles pratiques. Ainsi, c'est le cas du mari, animé par un simple doute sur la fidélité de son épouse et donc sur sa paternité qui décide, par le biais du recours officieux à un laboratoire privé et après l'écoulement du délai d'un an prévu par l'article 332 du Code civil pour contester cette paternité, d'asseoir sa conviction (même si juridiquement, tous les effets de sa paternité restent établis)¹⁵.

3. Une méthode qui suscite bon nombre d'interrogations

Dans ces dernières circonstances, l'accès simplifié et le recours croissant à cette nouvelle opportunité scientifique n'est cependant pas sans poser un certain nombre de questions d'ordre juridique et d'ordre psychologique dès lors que la demande de comparaison des empreintes génétiques est motivée par un souci de curiosité malsaine dont les conséquences peuvent de surcroît remettre en cause toute une vie au préjudice de l'enfant lui-même.

Le but de la présente proposition de loi est d'apporter des réponses adéquates à ces questions via l'encadrement et la limitation des recours privés aux tests d'ADN.

I. D'un point de vue juridique

Plusieurs problèmes peuvent être soulevés :

1. D'une part, les recours privés aux laboratoires ou aux kits ADN afin de réaliser la comparaison des empreintes génétiques d'un enfant et de ses parents sont, dans certains cas, susceptibles de mettre à mal les droits reconnus à l'enfant au respect de sa vie privée et familiale et à la sérénité familiale.

Le législateur entoure d'une protection toute particulière la filiation d'un enfant lorsqu'elle est légalement établie et il entend dans de nombreux cas, tant pour l'enfant né dans le mariage que pour l'enfant né hors mariage protéger de manière définitive la filiation établie¹⁶. En témoignent notamment les titulaires limités

¹⁵ *Ibidem*.

¹⁶ A propos de cette protection on lira M.T. MEULDERS-KLEIN, « L'établissement et les effets personnels de la filiation selon la loi belge du 31 mars 1987 », *Ann. Dr. Louvain*, 1987, pp. 213 et s et N. DENIES, « La preuve... », *op. cit.*

Er zij evenwel op gewezen dat de gerechtelijke weg op een bepaald tijdstip, inzonderheid wanneer de proceduretermijnen verstreken zijn, definitief afgesloten is en dat dit risico evenzeer rijst voor wie een beroep doet op voormelde tests. Dat is bijvoorbeeld het geval voor de echtgenoot die alleen vragen heeft bij de trouw van zijn echtgenote (en dus bij zijn vaderschap) en beslist officieus een privé-lab aan te zoeken en - nadat de termijn van één jaar verstreken is waarin artikel 332 van het Burgerlijk Wetboek voorziet om het vaderschap aan te vechten – zijn overtuiging aldus wil onderbouwen (ook al blijven juridisch alle effecten van zijn vaderschap gelden)¹⁵.

3. Een methode die tal van vragen doet rijzen

In die laatste gevallen doet de vlottere toegang tot en het almaar toenemende beroep van mensen op die nieuwe wetenschappelijke mogelijkheid, evenwel een aantal vragen van juridische en psychologische aard rijzen. Zo kan het verzoek om een vergelijkende analyse van de genetische vingerafdrukken uit te voeren, ingegeven zijn door ongezonde nieuwsgierigheid, wat ertoe kan leiden een heel leven op de helling te zetten ten koste van het kind zelf.

Dit voorstel wil op die vragen dan ook een aantal sluitende antwoorden geven door de DNA-tests degelijk te omkaderen en het beroep dat particulieren erop doen, te beperken.

I. op juridisch vlak

Tal van problemen kunnen worden opgeworpen :

1. Ten eerste: het feit dat particulieren naar laboratoria stappen dan wel DNA-kits aanwenden om een vergelijkende analyse van de genetische vingerafdrukken van een kind en van diens ouders te laten uitvoeren, kan in bepaalde gevallen de rechten in de verdrukking brengen die het kind toegekend heeft gekregen op het stuk van de eerbiediging van zijn persoonlijke en familiale levenssfeer en van een serene familiale sfeer.

De wetgever voorziet in een zeer bijzondere bescherming van de afstamming van een kind wanneer die afstamming wettelijk is vastgesteld. Bovendien wenst de wetgever in tal van gevallen, zowel voor het binnen dan wel buiten het huwelijk geboren kind, de vastgestelde afstamming op definitieve wijze te beschermen¹⁶.

¹⁵ *Ibidem*.

¹⁶ In verband met die bescherming zij verwezen naar M.T. MEULDERS-KLEIN, « L'établissement et les effets personnels de la filiation selon la loi belge du 31 mars 1987 », *Ann. Dr. Leuven*, 1987, blz. 213 e. v. en N. DENIES, « La preuve... », *op. cit.*

et les délais réduits pour la contestation juridique de la présomption de paternité du mari ou encore, les conditions très strictes émises par la loi pour la contestation de la reconnaissance de l'enfant né hors mariage.

La recherche clandestine de la paternité dans les cas où plus aucune contestation légale de la filiation par les parents eux-mêmes n'est possible est extrêmement dangereuse. Il s'agira en effet de dévoiler à l'enfant et à ses parents légaux une vérité biologique susceptible dans de nombreux cas de troubler la sérénité familiale à laquelle l'enfant peut aujourd'hui légalement prétendre. En effet, l'article 8 de la Convention internationale des droits de l'enfant (déclaré directement applicable par la Cour de cassation)¹⁷, proclame le droit pour l'enfant de préserver ses relations familiales telles qu'elles sont reconnues par la loi nationale du pays dont il est sujet.

Le dévoilement de cette vérité, en contradiction avec une filiation légale définitive pour les parents nous apparaît non seulement contraire à l'intérêt de l'enfant mais aussi dans certains cas dangereux pour lui. L'enfant pourrait en effet être victime de violences morales ou physiques de la part d'un père légal qui se découvre trompé. Dans ce cas, la responsabilité civile de l'établissement ayant pratiqué le test pourrait être engagée.

Enfin, si le droit de l'enfant au respect de sa vie privée et familiale consacré par les articles 8 et 14 de la Convention européenne des droits de l'homme doit être entendu comme son droit à préserver le secret de sa filiation, le dévoilement non consenti par lui, totalement inutile et nuisible à son intérêt d'une vérité biologique en contradiction avec une vérité légale porte assurément atteinte à ce droit.

¹⁷ Il semble aujourd'hui que depuis son arrêt du 11 mars 1994, la Cour de cassation belge se soit prononcée en faveur du principe de l'applicabilité directe de la convention des droits de l'enfant. En effet, bien que cet arrêt ait été rendu en matière d'exercice de l'autorité parentale et, plus spécifiquement de son droit aux relations personnelles avec l'enfant, l'arrêt semble, sur les conclusions conformes de monsieur l'avocat général du JARDIN, donner à l'article 9 mais aussi à toute la Convention, applicabilité directe (Cass. 11 mars 1994, *Pas.*, 1994, 1, p. 247).

Ten bewijze daarvan zij verwezen naar het beperkt aantal titularissen dat in aanmerking komt om het vermoeden van vaderschap juridisch aan te vechten, alsmede naar de korte termijnen waarin zulks kan gebeuren. Er kan tevens worden verwezen naar de zeer stringente voorwaarden waarin de wet heeft voorzien om de erkenning van het buiten het huwelijk geboren kind aan te vechten

Het heimelijk opsporen van het vaderschap in de gevallen waarin de afstamming door de ouders zelf op geen enkele wijze nog rechtsgeldig kan worden aangevochten, is aartsgevaarlijk. Op die manier krijgen het kind en zijn ouders immers een biologische realiteit onthuld die in tal van gevallen de familiale sereniteit kan verstoren waarop het kind wettelijk recht heeft. Het door het Hof van Cassatie¹⁷ rechtstreeks toepasselijk verklaarde artikel 8 van het verdrag inzake de Rechten van het kind voorziet immers in het recht, voor het kind, om zijn familiebetrekkingen te behouden zoals die wettelijk erkend zijn in het land waaronder het ressorteert.

Als die waarheid in tegenspraak is met een voor de ouders wettelijk definitieve afstamming, lijkt de onthulling ervan ons niet alleen in te gaan tegen het belang van het kind, maar in bepaalde gevallen ook gevaarlijk voor dat kind. Het zou immers het slachtoffer kunnen worden van moreel of fysiek geweld vanwege de vader die ontdekt dat hij bedrogen is. In dat geval zou de instelling die de test heeft uitgevoerd, burgerlijk aansprakelijk zijn.

Als ten slotte onder het recht van het kind op de eerbiediging van zijn privé- en gezinsleven, zoals bekrachtigd bij de artikelen 8 en 14 van het Europees Verdrag tot Bescherming van de Rechten van de Mens, het recht op geheimhouding van zijn afstamming moet worden verstaan, dan vormt de volstrekt nutteloze en voor zijn belangen schadelijke onthulling van een biologische waarheid die in tegenspraak is met de wettelijke waarheid, zonder zijn instemming ongetwijfeld een schending van dat recht.

¹⁷ Thans lijkt het ernaar dat het Belgische Hof van Cassatie, sinds zijn arrest van 11 maart 1994, zich heeft uitgesproken voor het principe van de onmiddellijke toepasselijkheid van het verdrag inzake de rechten van het kind. Hoewel voormeld arrest immers werd gewezen inzake de uitoefening van het ouderlijk gezag, en inzonderheid inzake het recht van de ouder op persoonlijk contact met het kind, lijkt het arrest, op de eensluidende conclusies van advocaat-generaal du JARDIN, aan artikel 9 maar tevens aan het gehele verdrag, onmiddellijke toepasselijkheid te verlenen (CAS. 11 maart 1994, *Pas.*, 1994, 1, blz. 247).

La présente proposition de loi se fonde sur l'intérêt de l'enfant et sur son droit au respect de sa vie privée et familiale et à la sérénité familiale, pour condamner ces recours et, spécifiquement, l'utilisation clandestine des tests ADN notamment via Internet.

2. D'autre part, les recours des parents aux laboratoires ou aux kits ADN afin de réaliser la comparaison des empreintes génétiques de leur enfant mineur avec les leurs constituent un abus dans l'exercice de l'autorité parentale.

Les parents, investis de l'autorité parentale sur la personne et les biens de leur enfant mineur, disposent de ce fait du pouvoir de le représenter dans tous les actes de la vie courante. Ils sont néanmoins tenus d'exercer cette autorité parentale dans les limites que leur impose en tout état de cause le respect de l'intérêt primordial de l'enfant¹⁸.

Dans le cas du recours aux laboratoires privés ou aux kits ADN vendus via Internet, les candidats au test sont invités à donner leur accord par écrit et à remettre ou envoyer une photocopie de leur carte d'identité. Les parents donnent donc leur accord à la réalisation du test au nom de leur enfant mineur. En outre, lorsque le test se fait en laboratoire par le biais d'un prélèvement sanguin, les parents consentent également seuls au nom de leur enfant à ce prélèvement et, partant, à l'atteinte à l'intégrité physique de leur enfant qu'il constitue. La récente loi relative aux droits du patient ne prévoit en effet l'association de l'enfant aux décisions médicales que lorsqu'il possède la maturité suffisante à cette fin ce qui ne peut être le cas d'un enfant en bas âge. En vertu de cette même loi, seul l'enfant mineur qui peut être estimé apte à apprécier raisonnablement ses intérêts peut consentir seul au prélèvement¹⁹.

¹⁸ Selon DE PAGE : «L'autorité parentale est un ensemble de prérogatives qui ne peuvent s'exercer que dans l'intérêt de l'enfant (voyez les articles 373, 374, 376 et 379). C'est un pouvoir de protection. Ce n'est pas un droit établi au profit des père et mère, et dont ils peuvent se borner à retirer le bénéfice. S'il n'est pas exercé dans le seul intérêt de l'enfant, ce droit apparaît comme non fondé et par conséquent sans fondement. En user à d'autres fins c'est le détourner de sa destination, le déformer. (...)» («Traité élémentaire de droit civil belge», *op. cit.*, t. I, vol. II, n° 1000, p. 955 et les références citées à la note 4).

¹⁹ Voyez la loi du 22 août 2002 relative aux droits du patient, *Moniteur belge* du 26 septembre 2002, p. 43719, art. 12.

Om het gebruik en meer specifiek het clandestien gebruik van DNA-tests, in het bijzonder via het Internet, te veroordelen, is dit wetsvoorstel gegrond op het belang van het kind en op zijn recht op eerbiediging van zijn privé- en gezinsleven en van zijn recht op gezinsrust.

2. Als de ouders zich echter richten tot laboratoria of kiezen voor DNA-kits om de genetische vingerafdruk van hun minderjarig kind met de hunne te vergelijken, is dit een misbruik in de uitoefening van het ouderlijk gezag.

De ouders aan wie het ouderlijk gezag over de persoon en de goederen van hun minderjarig kind is toevertrouwd, beschikken op grond van dat feit over het gezag dat kind in alle handelingen van het gewone leven te vertegenwoordigen. Zij moeten dat ouderlijk gezag evenwel uitoefenen binnen de dwingende grenzen van de eerbiediging van het primordiaal belang van het kind¹⁸.

Als zij kiezen voor privé-laboratoria of via het internet verkochte DNA-kits, worden de kandidaten voor de tests verzocht schriftelijk akkoord te gaan en een fotokopie van hun identiteitskaart te overhandigen of op te sturen. De ouders gaan in naam van hun minderjarig kind akkoord met de uitvoering van de test. Als de test in een laboratorium wordt verricht en gepaard gaat met een bloedafname, stemmen de ouders ook louter in naam van hun kind met die afname en dientengevolge met de ermee gepaard gaande aantasting van zijn fysieke integriteit in. De recente wet betreffende de patiëntenrechten bepaalt immers dat het kind maar bij de medische beslissingen betrokken wordt als het daartoe de nodige maturiteit heeft, wat voor een kind op jonge leeftijd niet het geval kan zijn. Krachtens diezelfde wet kan alleen het minderjarige kind dat tot een redelijke beoordeling van zijn belangen in staat kan worden geacht, met de afname instemmen¹⁹.

¹⁸ Volgens DE PAGE : «L'autorité parentale est un ensemble de prérogatives qui ne peuvent s'exercer que dans l'intérêt de l'enfant (voyez les articles 373, 374, 376 et 379). C'est un pouvoir de protection. Ce n'est pas un droit établi au profit des père et mère, et dont ils peuvent se borner à retirer le bénéfice. S'il n'est pas exercé dans le seul intérêt de l'enfant, ce droit apparaît comme non fondé et par conséquent sans fondement. En user à d'autres fins c'est le détourner de sa destination, le déformer. (...)» («Traité élémentaire de droit civil belge», *op. cit.*, deel I, vol. II, nr. 1000, blz. 955 en de in voetnoot 4 geciteerde verwijzingen).

¹⁹ Zie de wet van 22 augustus 2002 betreffende de rechten van de patiënt, *Belgisch Staatsblad* van 26 september 2002, blz. 43719, art. 12.

Or, dans l'hypothèse où le test est pratiqué alors que toute contestation judiciaire de la filiation est définitivement exclue dans le chef des parents, le fait de consentir seul au nom de l'enfant, au dévoilement d'une vérité manifestement contraire à son intérêt (car il constitue une violation de son droit à une vie familiale paisible et de son droit au respect de la vie privée) ne peut rentrer dans les prérogatives de l'autorité parentale exercée, rappelons-le, exclusivement dans le respect de cet intérêt. Le consentement donné pour l'enfant à de tels actes est alors mû par la curiosité des parents et constitue pour les auteurs de la présente proposition de loi, un abus de l'autorité parentale lequel est susceptible d'engager leur responsabilité civile. En tout état de cause, il ne saurait être considéré comme une représentation valable de l'enfant²⁰.

3. En outre, les recours des parents aux laboratoires ou aux kits ADN afin de réaliser la comparaison des empreintes génétiques de leur enfant mineur avec les leurs portent atteinte au droit personnel de l'enfant à connaître ses origines

En vertu de l'article 7 de la Convention internationale des droits de l'enfant, celui-ci a, dans la mesure du possible, le droit de connaître ses parents et d'être élevé par eux.

Les auteurs de la présente proposition de loi voient dans ce droit deux dimensions. D'une part, ce droit de connaître ses parents ne peut pour ces auteurs, être dissocié du droit de faire établir sa filiation à leur égard, chose impossible dans de nombreux cas de recherche clandestine de la filiation²¹. D'autre part, les termes «dans la mesure du possible» peuvent être compris dans le sens de «lorsque la loi n'y fait pas obstacle». Ces obstacles légaux peuvent selon les auteurs de la proposition de loi être des filiations légales déjà établies et impossibles à contester²².

Enfin, ce droit de l'enfant à connaître ses origines, tout comme son droit dans les quatre ans qui suivent sa majorité à contester la présomption de paternité du mari de sa mère, ne peut être envisagé que comme un

Maar als de test wordt uitgevoerd wanneer enige juridische betwisting van de afstamming bij de ouders definitief uitgesloten is, kan de loutere instemming in naam van het kind met de onthulling van een waarheid die duidelijk tegen zijn belangen ingaat (want ze vormt een schending van zijn recht op een sereen gezinsleven en zijn recht op eerbiediging van het privé-leven), geen deel uitmaken van de prerogatieven van het uitgeoefende ouderlijk gezag, nogmaals, uitsluitend uit eerbiediging van dit belang. De voor het kind gegeven instemming met dergelijke handelingen is dan ingegeven door de nieuwsgierigheid van de ouders en komt voor de indienster van dit wetsvoorstel neer op een misbruik van het ouderlijk gezag waarbij zij burgerlijk aansprakelijk kunnen worden gesteld. Die instemming zou hoe dan ook niet kunnen worden beschouwd als een rechtsgeldige vertegenwoordiging van het kind²⁰.

3. Als de ouders zich bovendien richten tot laboratoria of kiezen voor DNA-kits om de genetische vingerafdruk van hun minderjarig kind met de hunne te vergelijken, dan doet dit afbreuk aan het persoonlijk recht van het kind om zijn herkomst te kennen.

Krachtens artikel 7 van het Internationaal Verdrag inzake de Rechten van het Kind heeft het kind, voor zover mogelijk, het recht zijn ouders te kennen en door hen te worden verzorgd.

De indienster van dit wetsvoorstel ziet in dat recht twee aspecten. Enerzijds kan het recht om zijn ouders te kennen volgens de indienster niet los worden gezien van het recht zijn afstamming ten opzichte van hen te laten vaststellen, wat in talrijke gevallen van clandestien onderzoek van de afstamming onmogelijk is²¹. Anderzijds kunnen de woorden «voor zover mogelijk» worden begrepen in de zin van «als de wet zulks niet verhindert». De wettelijke hinderpaal kan volgens de indienster van het wetsvoorstel de al wettelijk vastgestelde en onbetwistbare afstamming zijn²².

Ten slotte kan het recht van het kind om zijn herkomst te kennen, net als zijn recht om tijdens de vier op zijn meerderjarigheid volgende jaren het vermoeden van het vaderschap van de echtgenoot van zijn

²⁰ Voyez N. DENIES, *op. cit.*

²¹ C. NEIRINCK., «Le droit de l'enfance après la convention des Nations unies», *Encyclopédie Delmas pour la Vie des Affaires*, Collection française, Delmas, 1^{ère} édition, p. 27. M.T. MEULDERS-KLEIN, «Les droits civils de l'enfant à la lumière de la Convention des Nations unies», in *La Convention sur les Droits de l'Enfant et la Belgique*, sous la direction de M.T. MEULDERS-KLEIN, Kluwer, Story-Scientia, Bruxelles, 1992, p. 100.

²² *Ibidem*

²⁰ Zie N. DENIES, *op. cit.*

²¹ C. NEIRINCK., «Le droit de l'enfance après la convention des Nations unies», *Encyclopédie Delmas pour la Vie des Affaires*, Collection française, Delmas, 1^e uitgave, blz. 27. M.T. MEULDERS-KLEIN, «Les droits civils de l'enfant à la lumière de la Convention des Nations unies», in *La Convention sur les Droits de l'Enfant et la Belgique*, onder leiding van M.T. MEULDERS-KLEIN, Kluwer, Story-Scientia, Brussel, 1992, blz. 100.

²² *Ibidem*.

droit purement personnel, non susceptible de représentation. On ne peut donc, dans ces circonstances, envisager une recherche clandestine des origines de l'enfant exercée en son nom par ses parents.

Pour les auteurs de la présente proposition de loi, il appartiendra à l'enfant, une fois sa majorité atteinte, de mettre en œuvre lui-même ce droit à connaître ses origines en recourant, éventuellement dans le cadre judiciaire d'une action en contestation de paternité, aux tests ADN qu'il juge nécessaires à cette fin.

4. Enfin, les recours des parents aux laboratoires ou aux kits ADN afin de réaliser la comparaison des empreintes génétiques de leur enfant mineur avec les leurs engagent la responsabilité civile et pénale des laboratoires et des généticiens qui pratiquent les tests

Dans la majorité des cas, les tests ADN sont pratiqués à partir d'un échantillon sanguin. Ce prélèvement implique l'intervention d'un médecin. De même, lorsqu'aucun prélèvement sanguin n'est effectué comme c'est le cas lors de l'utilisation des kits ADN le processus d'expertise lui-même nécessite l'intervention d'un généticien. Il semble cependant difficile d'inclure cette intervention dans la catégorie des actes médicaux que la loi légalise.

En effet, la réalisation d'une activité médicale invasive n'est autorisée par la loi - selon l'article 11 de l'A.R. n° 78 relatif à l'exercice des professions des soins de santé - que dans certaines limites. Celles-ci s'entendent d'une part, des conditions cumulatives de légalité formelle précisées par la loi ou la jurisprudence et d'autre part, des conditions dites de légalité élémentaire de tout acte²³.

Les conditions de légalité formelle de l'activité médicale exigent des actes posés par un agent compétent dans le but thérapeutique de veiller à la santé du patient en lui prodiguant les meilleurs soins, après avoir obtenu son consentement libre et éclairé²⁴.

²³ C. HENNAU-HUBLET, «Droit et Ethique de la Santé», *Cours «EDUS»*, 1994-95, p. 105.

²⁴ C. HENNAU-HUBLET, *L'activité médicale et le droit pénal. Les délits d'atteinte à la vie, l'intégrité physique et à la santé des personnes*, Paris, L.G.D.J., 1987, p. 42, n° 34 ; C. HENNAU-HUBLET, «La responsabilité pénale du médecin», in *Actes du Colloque organisé par la conférence du Jeune Barreau de Liège*, le 8 mai 1992, Editions du Jeune Barreau de Liège, 1992, pp. 69 à 86.

moeder te betwisten, als een louter persoonlijk recht worden beschouwd, dat niet voor vertegenwoordiging vatbaar is. In die omstandigheden is een in naam van de ouders clandestien uitgevoerd onderzoek naar de herkomst van het kind dus niet denkbaar.

Voor de indienster van dit wetsvoorstel komt het het kind toe wanneer het de meerderjarige leeftijd heeft bereikt, dit recht op de kennis van zijn herkomst zelf uit te oefenen door eventueel in het gerechtelijk kader van een betwisting van het vaderschap de daartoe door hem nodig geachte DNA-tests aan te vragen.

4. Als de ouders zich ten slotte richten tot laboratoria of kiezen voor DNA-kits om de genetische vingerafdruk van hun minderjarig kind met de hunne te vergelijken, dan zijn de laboratoria en de genetici die de tests uitvoeren, burgerlijk en strafrechtelijk aansprakelijk.

In de meeste gevallen worden de DNA-tests uitgevoerd op een bloedstaal. Die afname veronderstelt het optreden van een arts. Als geen bloed wordt afgenomen, zoals het geval is bij het gebruik van DNA-kits, vergt de expertise zelf ook het optreden van een geneticus. Het blijkt evenwel moeilijk dat optreden in de categorie van de door de wet gelegaliseerde handelingen onder te brengen.

Het verrichten van een medisch invasieve activiteit is bij de wet — luidens artikel 11 van het koninklijk besluit nr. 78 betreffende de uitoefening van de gezondheidsberoepen — maar binnen bepaalde grenzen toegestaan. Die grenzen kunnen enerzijds worden opgevat als cumulatieve voorwaarden inzake de bij wet of bij rechtspraak gepreciseerde formele wettelijkheid en anderzijds als zogenaamde voorwaarden inzake de elementaire wettelijkheid van enige handeling²³.

De voorwaarden inzake de formele wettelijkheid van de medische activiteit vereisen dat de handelingen worden verricht door een bevoegd persoon met het therapeutisch doel toe te zien op de gezondheid van de patiënt door hem de beste verzorging toe te dienen, na zijn vrije en geïnformeerde toestemming te hebben verkregen²⁴.

²³ C. HENNAU-HUBLET, «Droit et Ethique de la Santé», *Cours «EDUS»*, 1994-95, blz. 105.

²⁴ C. HENNAU-HUBLET, *L'activité médicale et le droit pénal. Les délits d'atteinte à la vie, l'intégrité physique et à la santé des personnes*, Paris, L.G.D.J., 1987, blz. 42, nr. 34 ; C. HENNAU-HUBLET, «La responsabilité pénale du médecin», in *Actes du Colloque organisé par la conférence du Jeune Barreau de Liège*, 8 mei 1992, Editions du Jeune Barreau de Liège, 1992, blz. 69 tot 86.

Les conditions générales de légalité élémentaire de tout acte s'inscrivent quant à elles dans l'optique d'une médecine respectueuse de la personne et présupposent que le praticien de l'art de guérir n'adopte pas une mesure qui ne serait pas utile ou qui ne serait pas strictement nécessaire à la santé de son patient, ou plus exceptionnellement, à la satisfaction d'un objectif autre que thérapeutique. De même, il s'abstiendra de toute mesure qui, tout en satisfaisant aux objectifs «aux moindres frais», lèserait de manière démesurée, disproportionnée un autre intérêt, voire une autre valeur»²⁵.

Dans l'hypothèse où le prélèvement réalisé sur la personne des parents et de l'enfant mineur en vue de réaliser une empreinte génétique n'a pas pour but de veiller à la santé et à la sécurité des patients en leur prodiguant les meilleurs soins par des actes de diagnostic, de traitement ou de prévention²⁶ (A.R. n° 78, art. 11)²⁷, les auteurs de la présente proposition de loi constatent qu'il ne rentre pas dans le cadre légal classique de toute activité médicale.

Certes, en application du principe général contenu à l'article 70 du Code pénal, certaines lois particulières justifient des interventions médicales diverses en dehors de tout contexte thérapeutique, notamment en matière de transplantation d'organes ou d'interruption volontaire de grossesse. Dans cette optique, s'inscrit sans doute le texte de l'article 331octies du Code civil qui, en conférant au magistrat le pouvoir d'ordonner dans le cadre d'une action relative à la filiation toute méthode scientifiquement éprouvée, justifie indirectement l'activité non thérapeutique du médecin. Une telle justification n'est cependant pas d'application lorsque le test ADN est pratiqué en marge de tout contexte judiciaire et, par conséquent, indépendamment de l'adjonction d'un magistrat. Se situant «hors droit», cette intervention médicale constitue alors une mesure injustifiable : elle tend à privilégier la curiosité des parents au détriment de l'intégrité physique²⁸ de cet enfant. Ses effets dommageables potentiels s'avèrent en outre disproportionnés au regard de l'objectif qu'elle prétend servir.

²⁵ C. HENNAU-HUBLET, «La responsabilité pénale du médecin», *op.cit.*, p. 86; C. HENNAU-HUBLET, «L'activité médicale et le droit pénal», *op. cit.*, pp. 45 et s.

²⁶ M. T. MEULDERS-KLEIN, «Le droit de disposer de soi-même...», *op. cit.*, p. 250, n° 42 et les références citées à la note 147.

²⁷ On ne peut en effet ici imaginer une quelconque prévention des maladies génétiques puisque l'empreinte génétique à des fins d'identification est en effet pratiquée sur de l'ADN non codant à partir duquel aucune maladie génétique ne saurait être détectée.

²⁸ Et même de l'intégrité morale de l'enfant puisqu'elle lui impose à son insu une filiation biologique de «fait».

De algemene voorwaarden inzake de elementaire wettelijkheid van enige handeling passen in de optiek van een geneeskunde die de persoon eerbiedigt en gaan ervan uit dat de beoefenaar van de geneeskunst geen nutteloze maatregel neemt of geen maatregel die niet strikt noodzakelijk is voor de gezondheid van de patiënt, of uitzonderlijker, voor het bereiken van een ander niet-therapeutisch doel. Zo mag die beoefenaar ook geen maatregel nemen die, zonder afbreuk te doen aan de doelstelling «met de laagste kosten», een ander onevenredig belang, of zelfs een andere waarde, buitensporig zou schaden²⁵.

Gesteld dat de bloedafname bij de ouders en het minderjarig kind met het oog op een genetische vingerafdruk niet tot doel heeft toe te zien op de gezondheid en op de veiligheid van de patiënten door hen de beste verzorging te verschaffen bij het stellen van handelingen in verband met de diagnose, de behandeling of de preventie²⁶ (koninklijk besluit nr. 78, artikel 11)²⁷, stelt de indienster van dit wetsvoorstel vast dat die afname niet past in het klassieke wettelijke kader van enige medische handeling.

Weliswaar maken bepaalde bijzondere wetten, met toepassing van het algemeen principe in artikel 70 van het Strafwetboek, allerlei medische handelingen buiten enige therapeutische context mogelijk, met name inzake de transplantatie van organen of inzake zwangerschapsafbreking. In dat kader past wellicht de tekst van artikel 331octies van het Burgerlijk Wetboek, dat doordat het de magistraat machtigt in het kader van een vordering met betrekking tot de afstamming enig ander onderzoek volgens beproefde wetenschappelijke methode te gelasten, de niet-therapeutische activiteit van de arts indirect verantwoordt. Dergelijke verantwoording is echter niet van toepassing als de DNA-test in de marge van enige gerechtelijke context wordt uitgevoerd, en bijgevolg niet afhankelijk is van het bevel van een magistraat. Omdat die maatregel «buitengerechtelijk» is, vormt dat medische optreden een niet te verantwoorden maatregel: het dient de nieuwsgierigheid van de ouders ten koste van de fysieke integriteit van het kind. De mogelijke schadelijke effecten blijken in het licht van het doel dat het beweert na te streven bovendien niet evenredig.

²⁵ C. HENNAU-HUBLET, «La responsabilité pénale du médecin», *op.cit.*, blz. 86; C. HENNAU-HUBLET, «L'activité médicale et le droit pénal», *op. cit.*, blz. 45 e v.

²⁶ M. T. MEULDERS-KLEIN, «Le droit de disposer de soi-même...», *op. cit.*, p. 250, nr. 42 en de in voetnoot 147 aangehaalde verwijzingen.

²⁷ Men kan zich hier niet beroepen op enige preventie van genetische aandoeningen, omdat de genetische vingerafdruk met het oog op identificatie immers wordt uitgevoerd op een stukje niet-coderend DNA, waarmee geen enkele genetische ziekte kan worden opgespoord.

²⁸ En zelfs de morele integriteit, omdat het kind zonder zijn medeweten met een «feitelijke» biologische afstamming wordt opgezaaid.

En outre, l'exigence du consentement du patient à l'intervention médicale que la récente loi du 22 août 2002 relative aux droits du patient réaffirme clairement²⁹ semble également violée. En effet, les parents désireux à titre purement informatif d'informer ou de confirmer une parenté dont ils doutent ne sont pas pour autant libres de disposer sans limites thérapeutiques de leur propre corps et, *a fortiori*, de celui de leur enfant.

Certes, on le sait, en vertu des règles d'exercice de l'autorité parentale et comme le confirme la loi sur les droits du patient, les parents exercent seuls le droit de consentir au nom de leur enfant mineur lorsqu'il n'est pas en âge d'être associé à l'exercice de ses droits. Néanmoins, les parents ne peuvent valablement consentir en son nom à un acte qui, violant les règles de légalité formelle de l'acte médical ne constitue pas un acte médical mais bien une violation injustifiée de l'intégrité physique de l'enfant, le caractère bénin de cette atteinte (une simple prise de sang) n'atténuant pas la réalité de cette violation³⁰. De plus, en l'absence de disposition légale autorisant la pratique des tests ADN en dehors de toute injonction judiciaire, le consentement donné au prélèvement conformément à l'article 12, § 2, de la loi relative aux droits du patient, par l'enfant mineur jugé apte à apprécier raisonnablement ses intérêts ne suffit pas à rendre justifiable l'acte posé par le médecin. En effet, en vertu des règles de droit médical précédemment énoncées, si le consentement à l'acte s'impose toujours, cet acte doit néanmoins répondre aux autres conditions de légalité pour être admissible. Le consentement est donc nécessaire mais non suffisant pour justifier l'acte. La même règle s'impose en ce qui concerne le consentement des parents au prélèvement de leur propre sang.

Enfin, lorsque les tests sont réalisés à partir d'échantillons sanguins expédiés par voie postale, sans que soient organisés des contacts entre les généticiens et les candidats au test, c'est l'obligation d'information du patient, précisée à l'article 7 de la loi relative aux droits du patient, qui fait défaut. Celle-ci devrait en effet por-

Bovendien blijkt er ook schending te zijn van de eis inzake de toestemming van de patiënt voor de medische ingreep — duidelijk gesteld in de recente wet van 22 augustus 2002 betreffende de rechten van de patiënt²⁹. Het staat ouders die een twijfelachtige verwantschap op louter informatieve grond wensen nietig te verklaren of te bekrachtigen, daarom niet vrij zonder enige therapeutische beperkingen te beschikken over hun eigen lichaam en *a fortiori* dat van hun kind.

Het is waar dat krachtens de regels in verband met de uitoefening van het ouderlijk gezag en de wet op de patiëntenrechten het alleen de ouders toekomt het recht inzake de toestemming in naam van hun minderjarig kind uit te oefenen wanneer het niet tot een redelijke beoordeling van zijn belangen in staat kan worden geacht. De ouders kunnen echter niet rechtsgeldig in zijn naam de toestemming geven voor een handeling die, omdat ze de regels van de formele wettelijkheid van de medische handeling schendt, geen medische handeling is, maar een onverantwoorde aantasting van de fysieke integriteit van het kind, waarbij het goedaardige karakter van die afbreuk (een gewone bloedafname) de gegevenheid van de schending niet verzacht³⁰. Bij gebrek aan enige wettelijke bepaling die het verrichten van DNA-tests zonder rechterlijk bevel toestaat, volstaat de toestemming die, overeenkomstig artikel 12, § 2, van de wet op de patiëntenrechten, door de minderjarige die tot een redelijke beoordeling van zijn belangen in staat kan worden geacht en voor een bloedafname wordt gegeven, niet om de door de arts gestelde handeling voor verantwoording vatbaar te maken. Hoewel krachtens de hiervoor vermelde regels inzake medisch recht de toestemming voor de handeling nog altijd vereist is, moet die handeling om toelaatbaar te zijn niettemin beantwoorden aan de andere wettelijkheidsvoorwaarden. De toestemming is dus nodig, maar niet voldoende om de handeling te verantwoorden. Dezelfde regel geldt inzake de toestemming van de ouders voor een bloedafname bij henzelf.

Als ten slotte de tests worden uitgevoerd aan de hand van bloedstalen die met de post worden verzonden, zonder dat er tussen de genetici en de kandidaten voor de test enig contact is, ontbreekt de bij artikel 7 van de wet betreffende de rechten van de patiënt voorgeschreven verplichte informatieverstrekking voor de

²⁹ Art. 8, § 1^{er}.

³⁰ Dans la même perspective, lisez l'adoctrine française qui affirme : «Le principe du *noli me tangere* s'applique indépendamment de toute notion d'atteinte physique; l'individu doit exercer sur sa sphère corporelle une pleine souveraineté qui est la condition même de la liberté morale, car en lui, corps et esprit demeurent indissolublement liés» (J.C. GALLOUX, *op. cit.*, p. 106, n° 11; BARBIER, «L'examen du sang et le rôle du juge dans les procès relatifs à la filiation», *Rev. Trim. dr. civil*, n° 25).

²⁹ Artikel 8, § 1.

³⁰ In hetzelfde perspectief, zie de Franse rechtsleer: «Le principe du *noli me tangere* s'applique indépendamment de toute notion d'atteinte physique; l'individu doit exercer sur sa sphère corporelle une pleine souveraineté qui est la condition même de la liberté morale, car en lui, corps et esprit demeurent indissolublement liés» (J.C. GALLOUX, *op. cit.*, blz. 106, nr. 11; BARBIER, «L'examen du sang et le rôle du juge dans les procès relatifs à la filiation», *Rev. Trim. dr. civil*, nr. 25).

ter de manière détaillée sur tout ce qui concerne le test et ses conséquences probables en terme d'identité de l'enfant.

Pour les auteurs de la présente proposition de loi, une constatation s'impose donc : la recherche officieuse des preuves de la filiation d'un enfant mineur par le recours aux tests ADN viole les conditions de légalité formelle de tout acte médical en ce qu'elle présuppose dans la majorité des cas, une atteinte à l'intégrité physique de l'enfant pratiquée dans un but non thérapeutique et sans le consentement valable des intéressés. Pour ces auteurs, elle engage donc la responsabilité des médecins et généticiens impliqués dans le processus, susceptibles d'être poursuivis sur le plan pénal pour coups et blessures.

Les auteurs de la présente proposition de loi soulignent en outre qu'il semble impossible de conférer à cette atteinte un caractère thérapeutique indirect qui résiderait par exemple dans la nécessité d'un point de vue psychologique, de permettre à un couple de connaître la vérité sur la filiation de leur enfant. L'utilisation de la personne de l'enfant ainsi que la remise en cause de son droit à une vie familiale normale et sereine constituent selon les auteurs de cette proposition, des atteintes disproportionnées au regard de l'objectif que la méthode prétend servir. L'exigence de nécessité semble en outre mise à mal si l'on envisage la possibilité pour le couple de recourir à des thérapies familiales ou à un secours psychologique dans lequel aucune intervention de la personne de l'enfant ne sera requise. La mise à mal des critères de nécessité et de proportionnalité empêche donc ce type d'intervention de remplir les conditions de légalité élémentaire de tout acte.

II. D'un point de vue psychologique

Parmi les laboratoires qui proposent d'infirmier ou d'établir une paternité en dehors de toute procédure judiciaire, certains ont tenté de mettre en place une structure qui tente de garantir au mieux le respect de la personne de l'enfant, de la mère et du père présumé³¹.

³¹ Voyez sur ce point les développements de Ch. VERELLEN-DUMOULIN, C. WALON et M. FREUND-MOLDAN, rattachées à l'Unité et au Centre de génétique médicale de l'UCL dans l'article intitulé: «Empreintes génétiques et recherche de paternité», in *L'analyse génétique à des fins de preuve et les droits de l'homme. Aspects médico-scientifiques, éthiques et juridiques*, Bruylant-Yvon Balis, Bruxelles-Montréal, 1997, pp.79 et s.

patient. Die zou immers in detail betrekking moeten hebben op al wat met de test te maken heeft en de mogelijk gevolgen wat de identiteit van het kind betreft.

Voor de indienster van dit wetsvoorstel rijst dus één vaststelling: niet officieel onderzoek naar bewijzen van de afstamming van een minderjarig kind met behulp van DNA-tests schendt de voorwaarden inzake de formele wettelijkheid van elke medische handeling omdat die in de meeste gevallen afbreuk doet aan de fysieke integriteit van het kind, wordt uitgevoerd zonder therapeutisch doel en zonder de rechtsgeldige toestemming van de betrokkenen. Voor de indienster zijn de bij de procedure betrokken artsen en genetici aansprakelijk en kunnen zij strafrechtelijk worden vervolgd wegens slagen en verwondingen.

De indienster van dit wetsvoorstel onderstreept bovendien dat het onmogelijk blijkt die aantasting een indirect therapeutisch karakter te geven, dat bijvoorbeeld zou bestaan in de uit psychologisch oogpunt aantoonbare noodzaak een paar in de gelegenheid te stellen de waarheid over de afstamming van hun kind te kennen. De persoon van het kind gebruiken en zijn recht op een normaal en sereen gezinsleven op de helling zetten, acht de indienster van dit wetsvoorstel aantastingen die in het licht van het doel dat de methode beweert na te streven, niet evenredig zijn. De eis inzake noodzakelijkheid blijkt bovendien geforceerd, als men bedenkt dat het paar de mogelijkheid heeft gezinstherapie te volgen of psychologische hulp in te roepen waarbij de persoon van het kind volstrekt niet nodig is. Doordat de noodzakelijkheids- en proportionaliteitscriteria geweld wordt aangedaan, kan dat soort optreden onmogelijk aan de voorwaarden inzake de elementaire wettelijkheid van elke medische handeling voldoen.

II. Uit een psychologisch oogpunt

Onder de laboratoria die bereid zijn buiten elke gerechtelijke procedure om enig vaderschap nietig te verklaren of te bekrachtigen, zijn er sommige die gepoogd hebben een structuur uit te werken waarbij ernaar wordt gestreefd de eerbiediging van de persoon van het kind, van de moeder en van de veronderstelde vader zo goed mogelijk te waarborgen³¹.

³¹ Zie hiervoor de toelichting van Ch. VERELLEN-DUMOULIN, C. WALON en M. FREUND-MOLDAN, verbonden aan de Unité et Centre de génétique médicale de l'UCL in het artikel: «Empreintes génétiques et recherche de paternité», in *L'analyse génétique à des fins de preuve et les droits de l'homme. Aspects médico-scientifiques, éthiques et juridiques*, Bruylant-Yvon Balis, Brussel-Montréal, 1997, blz.79 e. v.

Dans cette optique, les généticiens de ces centres proposent, lors d'un premier contact téléphonique avec les intéressés, que ceux-ci formulent leur demande et leurs motivations par écrit.

Au cours de ce contact téléphonique, la faisabilité de l'analyse est brièvement abordée et les modalités pratiques de celle-ci sont expliquées, à savoir : la nécessité d'obtenir idéalement un prélèvement sanguin chez l'enfant, la mère et le père présumé ; le prix de l'analyse ; l'absence de remboursement par la sécurité sociale ; les modalités du prélèvement sanguin au cours d'une consultation ultérieure. Pendant cette consultation, la photocopie de la carte d'identité des requérants est réalisée et les prélèvements sanguins ont lieu. Afin d'éviter tout risque de confusion d'échantillons, les sujets majeurs sont invités à vérifier que leur nom figure bien sur les tubes adéquats³². Ces modalités sont inscrites dans un dossier «clinique» distinct du dossier réservé aux analyses elles-mêmes, lesquelles sont réalisées par un médecin distinct de celui qui a rencontré les intéressés en consultation.

Dans les centres qui organisent cette procédure plus formalisée, la communication des résultats du test se fait aux personnes qui en ont fait la demande lors d'un entretien. Un accompagnement éventuel des familles est proposé si elles en expriment le besoin.

Les auteurs de la présente proposition de loi saluent ces initiatives. Ils déplorent néanmoins leur caractère isolé. En effet, certains laboratoires pratiquent les tests sur base d'échantillons sanguins expédiés par voie postale, en ignorant si un dialogue sur les motivations et les enjeux du test a eu lieu entre le patient et le médecin qui a réalisé ou prescrit le prélèvement. Il y va évidemment de même en cas de recours aux kits ADN vendus via Internet puisque dans ces circonstances, le courrier est le seul intermédiaire entre les candidats aux tests et le laboratoire qui pratique celui-ci.

Dans de nombreuses circonstances donc et malgré les incidences psychologiques et sociales majeures que peut engendrer un tel test, aucune préparation et aucun suivi psychologique ne sont organisés en amont et en aval de celui-ci.

Vanuit dat standpunt stellen de genetici van die centra voor dat de betrokkenen bij het eerste telefonisch contact hun aanvraag en beweegredenen schriftelijk zouden formuleren.

Tijdens dat telefoongesprek wordt beknopt ingegaan op de haalbaarheid van de analyse, en worden de praktische nadere regels terzake uitgelegd, te weten dat het *idealiter* nodig is bloed af te nemen bij het kind, de moeder en de vermoedelijke vader ; voorts wordt uitgelegd wat de analyse kost en dat de sociale zekerheid niet voorziet in enige terugbetaling, wordt aangegeven volgens welke nadere regels bloed dient te worden afgenomen bij een consult achteraf enzovoort. Tijdens dat consult wordt een fotokopie gemaakt van de identiteitskaarten van de aanvragers en vinden de bloedafnames plaats. Om elk risico op verwisseling van de stalen te voorkomen, wordt de meerderjarige betrokkenen gevraagd te controleren of hun naam wel op het juiste buisje vermeld staat³². Die nadere regels worden opgetekend in een ander «klinisch» dossier dan het dossier betreffende de analyses zelf. Die analyses worden immers verricht door een andere arts dan degene bij wie de betrokkenen op consult zijn gegaan.

In de centra waar die procedure op meer geformaliseerde wijze wordt georganiseerd, worden de aanvragers van de test tijdens een onderhoud op de hoogte gebracht van de resultaten ervan. Indien bepaalde families te kennen geven begeleiding te behoeven, wordt hun die in voorkomend geval aangeboden.

De indienster van dit wetsvoorstel juicht die initiatieven toe. Toch vindt zij het jammer dat ze op zichzelf staan. Sommige laboratoria voeren immers de tests uit op bloedstalen die hun per post zijn toegestuurd zonder te weten of tussen de patiënt en de arts die de bloedafname heeft verricht of voorgeschreven wel een dialoog heeft plaatsgevonden over de beweegredenen voor de test en over hetgeen terzake op het spel staat. Vanzelfsprekend geldt hetzelfde indien via het Internet aangekochte DNA-kits worden aangewend, aangezien in dat geval de communicatie tussen de kandidaat-testpersonen en het laboratorium dat de analyse uitvoert, uitsluitend per briefwisseling geschiedt.

Ondanks de verstrekende psychologische en sociale gevolgen die een dergelijke test in voorkomend geval kan hebben, is vóór en na de test niet voorzien in enige vorm van voorbereiding of psychologische follow-up.

³² *Ibidem*

³² *Ibidem*.

Alerté il y a un peu plus d'un an par la réelle augmentation des tests de paternité ordonnés par les tribunaux lors des procédures relatives à la filiation, le Conseil supérieur de génétique humaine soulignait les risques inhérents au manque d'encadrement psychologique de ces tests et appelait à baliser la démarche afin de protéger au mieux l'enfant, plutôt que de banaliser celle-ci³³. Les membres du Conseil supérieur de génétique humaine ont entendu prendre position par rapport aux dimensions éthiques et psychosociales de la communication du résultat de ces tests et ont émis afin d'en garantir la qualité, la proposition de limiter la pratique de ces tests aux Centres de génétique humaine et dans certaines conditions particulières³⁴.

Pour les auteurs de la présente proposition de loi, ces considérations émises afin de sensibiliser les tribunaux doivent être appliquées *a fortiori* lorsque le recours aux tests ADN se fait via les laboratoires privés ou via Internet.

5. Une méthode qu'il est nécessaire d'encadrer

Conscient des dérives préjudiciables à la paix des familles (par la mise en cause d'une filiation en dehors des procédures prévues par la loi) et à l'intérêt social (atteinte à l'autorité de l'état civil et à l'intimité de la vie privée) engendrées par le recours à ce procédé en dehors de tout contexte judiciaire, le législateur français réglementa l'utilisation des empreintes génétiques dans la loi du 29 juillet 1994, relative au statut civil du corps humain³⁵.

Gealarmeerd door het feit dat de rechtbanken al- maar vaker vaderschapstests bevalen in rechtsplegingen wat de afstamming betrof, heeft de Hoge Raad voor de Antropogenetica iets langer dan een jaar geleden onderstreept welke gevaren onvermijdelijk verbonden zijn aan ontoereikende psychologische begeleiding bij dergelijke tests, en heeft hij ervoor gepleit de grenzen van de tests af te bakenen teneinde het kind beter te beschermen, veeleer dan een dergelijke handelwijze te banaliseren³³. De leden van de Hoge Raad voor de Antropogenetica hebben een standpunt willen innemen inzake de ethische en psychosociale dimensies van de meegedeelde testresultaten; ter vrijwaring van de kwaliteit ervan, hebben zij voorgesteld dergelijke tests alleen onder welbepaalde specifieke voorwaarden te laten uitvoeren in Centra voor Menselijke Erfelijkheid³⁴.

Volgens de indienster van dit wetsvoorstel moeten die overwegingen ter sensibilisering van de rechtbanken *a fortiori* in acht worden genomen wanneer men DNA-tests laat uitvoeren door privé-laboratoria of via het Internet.

5. Een werkwijze die de nodige begeleiding vergt

De Franse wetgever was er zich van bewust dat een en ander een schadelijke verstoring zou kunnen veroorzaken van de sereniteit van het gezinsleven (doordat een afstamming buiten wettelijk bepaalde procedures om ter discussie wordt gesteld); voorts was de aanwending van dat procédé buiten elke juridische context om, maatschappelijk gezien geenszins onbelangrijk (gezien de aantasting van het gezag van de ambtenaar van de burgerlijke stand en gelet op de aantasting van de persoonlijke levenssfeer). Daarom heeft hij de aanwending van genetische vingerafdrukken gereguleerd bij de wet van 29 juli 1994 met als opschrift *Loi relative au statut du corps humain*³⁵.

³³ BCN, n° 93, p.11.

³⁴ Voyez les développements suivants.

³⁵ Loi du 29 juillet 1994, relative au statut civil du corps humain, insérée dans le code civil français à l'article 16-11 (Chap. III, Livre Ier, Titre I). Celle-ci incorpore au Code civil les trois principes qui président à la protection du corps humain : «Chacun a droit au respect de son corps. Le corps humain est inviolable. Le corps humain, ses éléments et ses produits ne peuvent faire l'objet d'un droit patrimonial» (cc. art. 16-1). Voyez notamment l'exposé des motifs du projet de loi présenté à l'Assemblée nationale au nom de Mme Edith CRESSON par M. Michel SAPIN, le 25 mars 1992 (*Doc. Ass. Nat.*, n° 2599). A propos de la loi du 29 juillet 1994, lisez aussi : G. CORNU, «Droit civil. Introduction. Les personnes. Les biens», 7e édition, Montchrestien, EJA, Palis, 1994, pp. 170 et s.

³³ TNR, nr. 93, blz. 11.

³⁴ Zie de verdere toelichting hieronder.

³⁵ *Loi du 29 juillet 1994, relative au statut du corps humain*, die werd ingevoegd in het Frans Burgerlijk Wetboek, artikel 16-11 (Titel I, Boek 1, Hoofdstuk III). Bij deze wet worden in het Frans Burgerlijk Wetboek de drie grondbeginselen ingeschreven die gelden als het erom gaat het menselijk lichaam te beschermen : «Chacun a droit au respect de son corps. Le corps humain est inviolable. Le corps humain, ses éléments et ses produits ne peuvent faire l'objet d'un droit patrimonial. » (art. 16-1). Zie eveneens de memorie van toelichting van het wetsontwerp dat mevrouw Edith CRESSON en de heer Michel SAPIN op 25 maart 1992 hebben ingediend bij de *Assemblée nationale* (*Doc. Ass. Nat.*, nr. 2599). Zie met betrekking tot de wet van 29 juli 1994 voorts nog : G. CORNU, «*Droit civil. Introduction. Les personnes. Les biens*», 7^{de} uitgave, Montchrestien, EJA, Parijs, 1994, blzn. 170 e.v.

Cette loi limite en effet la possibilité d'identifier une personne par la technique des empreintes génétiques en matière civile, aux cas où ce procédé est mis en oeuvre avec l'accord exprès de l'intéressé et en exécution d'une mesure d'instruction ordonnée par le juge saisi d'une action tendant notamment à l'établissement ou à la contestation d'un lien de filiation³⁶.

Ignorées totalement du législateur belge, les implications de l'utilisation des empreintes génétiques en dehors de tout contexte judiciaire tombent actuellement dans un vide juridique propre à favoriser les atteintes aux droits et aux libertés des individus³⁷.

Le recours systématique à des laboratoires privés et l'augmentation de la demande des «kits ADN» vendus via Internet traduisent en outre le sentiment de malaise ressenti à la fois par les médecins et les laboratoires faisant droit à des demandes dont ils ignorent les conséquences réelles et par le «patient» à l'initiative duquel ils ont été saisis.

Interpellé sur cette problématique par le Conseil supérieur de génétique humaine, le Conseil national de l'Ordre de médecins s'est à plusieurs reprises prononcé en faveur de l'adoption d'une législation adéquate définissant les conditions strictes de réalisation des tests de paternité d'une part et interdisant l'utilisation des résultats de tests abusifs d'autre part³⁸.

³⁶ Voyez les articles 16-10 à 16-12 du code civil français (Chap. III, Livre Ier, Titre I) qui s'intitulent : «De l'étude génétique et de l'identification d'une personne par ses empreintes génétiques».

³⁷ En Belgique, une proposition de loi à l'initiative de Monsieur Philippe MONFILS, déposée au Sénat le 18 juin 1992, contenait un Chapitre IV relatif aux «Tests et empreintes génétiques». Dans ce chapitre, un article 25 prévoyait que : «La recherche d'empreintes génétiques en vue de l'identification d'une personne ne peut être pratiquée que sur base d'un jugement prononcé :

- a) soit par une juridiction civile, dans le cadre d'une action relative à la filiation régulièrement portée devant cette juridiction, et dans les conditions prévues à l'article 331octies du code civil ;
- b) soit par une juridiction pénale d'instruction ou de jugement, dans le cadre de la recherche des auteurs de crimes et délits».

Cette proposition de loi, mue par le souci d'éviter de déchirantes remises en cause, parfaitement inutiles, de liens de filiation, parfois de nombreuses années après la procréation, semble néanmoins jusqu'à ce jour parfaitement ignorée du législateur. Voyez : *Doc. parl.*, Sénat, n° 413/1, sess. e., 1991-92.

³⁸ Voyez l'avis du Conseil national de l'Ordre des médecins du 19 octobre 1996, *BCN*, n° 75, p. 25 et la note de N. DENIES et du 16 juin 2001, *BCN*, n° 93, p. 11 et la note de N. DENIES.

Deze wet beperkt in burgerlijke zaken immers de mogelijkheid iemand te identificeren met behulp van genetische vingerafdrukken, tot gevallen waarin het procédé wordt aangewend met de uitdrukkelijke instemming van de betrokkene, zulks met toepassing van een onderzoeksmaatregel die is bevolen door de rechter bij wie inzonderheid een zaak aanhangig werd gemaakt betreffende de vaststelling of betwisting van een afstamming³⁶.

De Belgische wetgever voorziet in geen enkele bepaling over de implicaties van de aanwending buiten elke juridische context om van genetische vingerafdrukken, hetgeen thans leidt tot een juridisch vacuüm dat de deur open zet voor schendingen van de individuele rechten en vrijheden³⁷.

Het gegeven dat stelselmatig een beroep wordt gedaan op privé-laboratoria en de almaar stijgende vraag naar via het Internet verkochte «DNA-kits» toont de terzake heersende malaise aan : bij de artsen, bij de laboratoria die ingaan op verzoeken waarvan ze de werkelijke gevolgen niet kennen, en bij de «patiënt» op wiens initiatief voornoemde betrokkenen werden ingeschakeld.

Ingevolge vragen die de Hoge Raad voor de Antropogenetica over dit vraagstuk stelde, heeft de Nationale Raad van de Orde van geneesheren gepleit voor de totstandbrenging van een passende wetgeving waarbij enerzijds strikte voorwaarden worden vastgesteld waaronder vaderschapstests mogen geschieden, en waarbij anderzijds de oneigenlijke aanwending van tests wordt verboden³⁸.

³⁶ Zie de artikelen 16-10 tot 16-12 van het Frans Burgerlijk Wetboek (Titel I, Boek 1, Hoofdstuk III) met als opschrift : «*De l'étude génétique et de l'identification d'une personne par ses empreintes génétiques*».

³⁷ In België bevatte een op initiatief van senator Philippe MONFILS, op 18 juni 1992 ingediend wetsvoorstel een hoofdstuk IV met als opschrift «Genetisch onderzoek en D.N.A.-vingerafdrukken». In artikel 25 daarvan was het volgende bepaald : «D.N.A.-vingerafdrukken met het oog op de identificering van een persoon mogen alleen worden verricht op grond van een vonnis uitgesproken :

- a) hetzij door een burgerlijk gerecht, in het raam van een vordering betreffende de afstamming die op regelmatige wijze bij dat gerecht aanhangig is gemaakt, en onder de voorwaarden bepaald in artikel 331octies van het Burgerlijk Wetboek;
- b) hetzij door een onderzoeks- of vonnisgerecht in strafzaken in het raam van de opsporing van de daders van misdaden en wanbedrijven».

Niettemin negeert de wetgever kennelijk dit wetsvoorstel, dat is ingegeven door het oogmerk verscheurende, volkomen nutteloze betwistingen inzake de afstamming (vaak vele jaren na de verwekking) te voorkomen. Zie terzake Gedr. St., Senaat, nr. 413/1, B.Z. 1991-92.

³⁸ Zie het advies van de Nationale Raad van de Orde van geneesheren van 19 oktober 1996, TNR nr. 75, blz. 25 en de noot van N. DENIES, alsmede het advies van 16 juni 2001, TNR, nr. 93, blz. 11 en de noot van N. DENIES.

Dans son dernier avis, le Conseil de l'Ordre des médecins a invité le Conseil supérieur de génétique humaine à susciter une initiative législative en la matière³⁹.

La présente proposition de loi s'inscrit dans le souci primordial d'éviter de confondre, voire d'assimiler, vérité biologique et intérêt de l'enfant. Pour cette raison, elle entend limiter à quelques laboratoires, soumis à de strictes conditions d'agrément et aptes à réaliser un suivi psychologique de l'enfant et de sa famille, la possibilité de répondre à des demandes d'identification par ADN lorsqu'elles constituent le préalable à une action judiciaire encore possible⁴⁰.

Concrètement, cette proposition de loi s'inscrit dans la perspective de l'article 70 du Code pénal, en justifiant l'intervention médicale non thérapeutique dans le cadre de la réalisation des tests d'identification par l'ADN en dehors des procédures judiciaires.

Elle vise d'une part à interdire, en raison de leur absence totale de garanties légales et psychologiques concernant la protection de l'enfant, la vente des kits ADN via Internet.

D'autre part, elle entend circonscrire et encadrer les possibilités de recourir, sans intervention judiciaire, aux tests d'identification par ADN dans des limites strictes qui impliquent notamment l'obligation de réaliser le test dans un Centre de génétique humaine agréé à cette fin à l'exclusion des demandes émanant des parents d'enfant en bas âge lorsqu'il s'avère que les délais et/ou les conditions pour que les parents puissent contester valablement la filiation de cet enfant ne sont pas respectés.

Enfin, elle organise une procédure formelle impliquant les garanties nécessaires à la protection juridique et psychologique de tous les intéressés tant préalablement à la réalisation du test que lors de la communication des résultats.

Les auteurs de la présente proposition de loi ont entendu limiter celle-ci au seul domaine des analyses génétiques à des fins d'identification réalisées en matière civile, dans le domaine de la filiation.

In zijn jongste advies heeft de Nationale Raad van de Orde van geneesheren de Hoge Raad voor de Antropogenetica gevraagd de aanzet te geven tot een wetgevend initiatief terzake³⁹.

Dit wetsvoorstel is ingegeven door het cruciale oogmerk te voorkomen dat de biologische waarheid en het belang van het kind met elkaar worden verward of zelfs gelijkgesteld. Het strekt er dan ook toe, verzoeken tot identificatie alleen te laten behandelen door enkele, aan strikte erkenningsvoorwaarden onderworpen laboratoria, die een psychologische *follow-up* kunnen verzorgen van het kind en zijn familie, en zulks alleen wanneer de test de voorwaarde vormt voor een alsnog mogelijke rechtsvordering⁴⁰.

Concreet past dit wetsvoorstel in de context van artikel 70 van het Strafwetboek, waarbij een rechtvaardiging wordt gegeven voor de niet-therapeutische medische interventie zonder dat de identificatie op grond van het DNA geschiedt in het kader van de rechtsplegingen.

Enerzijds strekt het ertoe de verkoop van DNA-kits via het Internet te verbieden, omdat in dat geval hoegeenaamd geen wettelijke of psychologische garanties bestaan wat de bescherming van het kind betreft.

Anderzijds is het erop gericht strikte grenzen af te bakenen waarbinnen DNA-tests mogen worden aangewend zonder dat zulks op last van het gerecht geschiedt, alsmede terzake te voorzien in een kader. Een en ander impliceert inzonderheid dat de test dient te worden uitgevoerd in een daartoe erkend Centrum voor Menselijke Erfelijkheid, en met dien verstande dat verzoeken van ouders van kleine kinderen worden uitgesloten wanneer blijkt dat de termijnen waarbinnen of de voorwaarden waaronder de ouders de afstamming van dat kind op regelmatige wijze kunnen betwisten, niet in acht worden genomen.

Ten slotte voorziet het wetsvoorstel in een formele procedure die de nodige waarborgen inhoudt met het oog op de juridische en psychologische bescherming van alle betrokkenen, zowel voordat de test wordt verricht als nadat de resultaten ervan zijn bekendgemaakt.

De indienster heeft het oogmerk de werkingssfeer van dit wetsvoorstel te beperken tot genetische identificatietests die worden uitgevoerd naar aanleiding van burgerlijke zaken wat de afstamming betreft.

³⁹ Avis du 16 juin 2001, *op. cit.*

⁴⁰ Voyez les conclusions de N. DENIES, «La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation», *op. cit.*

³⁹ Advies van 16 juni 2001, *op. cit.*

⁴⁰ Zie de conclusies van N. DENIES, «La preuve par les empreintes génétiques en droit belge de la filiation», *op. cit.*

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 1^{er}

Le paragraphe 1^{er} n'appelle pas d'observation.

Le paragraphe 2 vise à limiter la portée de la proposition de loi aux conditions à mettre en œuvre lors de l'usage des analyses génétiques exclusivement à des fins d'identification en matière civile. Elle n'entend donc pas réglementer les modalités de ce type d'analyses en matière pénale. Elle ne vise pas non plus les analyses génétiques pratiquées aux fins de dépister certaines maladies dans un contexte pré ou post-natal.

Art. 2

L'article 2 entend préciser la portée de plusieurs notions contenues dans la proposition de loi. Il y a lieu de souligner que la définition du terme analyse génétique à des fins d'identification limite encore la portée de la proposition de loi aux seules questions ayant trait à la filiation.

Art. 3

Cet article vise à éviter les dérives qui pourraient conduire à l'analyse, au détour d'une procédure ayant trait à l'identification et pratiquée sur un support d'ADN non codant, de molécules d'ADN codant prélevées sur le même échantillon en vue du dépistage de certaines maladies génétiques. Le paragraphe 2 de cet article précise les limites du contenu du rapport d'expertise qui sera porté à la connaissance des demandeurs et, le cas échéant, du juge chargé de trancher le litige relatif à la filiation.

Art. 4

L'article 4 entend circonscrire les hypothèses dans lesquelles il peut être procédé à des analyses génétiques à des fins d'identification.

Le paragraphe premier de cet article fait référence à la possibilité offerte au magistrat saisi d'une action relative à la filiation d'avoir recours, à la demande des parties ou sur base de son initiative propre, à toute méthode scientifiquement éprouvée en vue d'établir la preuve de la filiation alléguée ou contestée (article 331octies du Code civil). L'analyse génétique à des fins d'identification fait partie de ces méthodes et il y a lieu,

COMMENTAAR BIJ DE ARTIKELN

Artikel 1

Paragraaf 1 behoeft geen commentaar.

Paragraaf 2 strekt ertoe de draagwijdte van het wetsvoorstel te beperken tot de nog vast te stellen voorwaarden die moeten worden vervuld bij de uitvoering van genetische tests die uitsluitend tot doel hebben in burgerlijke zaken mensen te identificeren. Het is dus niet te bedoeling voor dat type tests voorwaarden uit te werken waaraan in strafzaken zou moeten worden voldaan. Evenmin heeft deze paragraaf betrekking op genetische tests die bedoeld zijn om in een pre- of postnatale context bepaalde ziekten op te sporen.

Art. 2

Artikel 2 preciseert de draagwijdte van verschillende, in het wetsvoorstel opgenomen begrippen. Er zij op gewezen dat de omschrijving van het begrip «genetische identificatietest» de draagwijdte van het wetsvoorstel ook nog eens beperkt tot louter de afstammingskwesties.

Art. 3

Dit artikel strekt ertoe ontsporingen te voorkomen waarbij, via een identificatieprocedure toegepast op een niet-coderende DNA-drager, coderende DNA-moleculen van hetzelfde monster worden geanalyseerd teneinde bepaalde genetische ziekten op te sporen. Paragraaf 2 van dit artikel zet de inhoudelijke bakens uit voor het deskundigenverslag dat ter kennis zal worden gebracht van de aanvragers en, in voorkomend geval, van de rechter die over de afstammingskwestie moet oordelen.

Art. 4

In artikel 4 worden de hypothesen opgesomd waarin genetische identificatietests mogelijk zijn.

Paragraaf 1 van dit artikel bevat een verwijzing naar de mogelijkheid die de geadieerde magistraat wordt geboden om, op verzoek van de partijen of op eigen initiatief, gebruik te maken van om het even welke wetenschappelijk onderbouwde methode op grond waarvan de ingeroepen of betwiste afstamming kan worden bewezen of uitgesloten (artikel 331octies van het Burgerlijk Wetboek). De genetische identificatietest maakt

dans le contexte judiciaire de l'admettre comme mode de preuve à part entière. Les conditions de mise en œuvre de l'analyse dans ce contexte sont alors déterminées par les principes généraux qui régissent la preuve par expertise.

Le second paragraphe vise à permettre le principe des recours aux analyses génétiques à des fins d'identification en vue de résoudre une question de descendance sans que l'on se trouve dans le contexte d'une action relative à la filiation. Contrairement à la loi française, la loi n'entend pas interdire purement et simplement les recours privés aux analyses génétiques à des fins d'identification. Celles-ci peuvent en effet constituer une intéressante alternative aux actions en justice introduites à tort ou dénuées de fondement. Le texte précise néanmoins que les recours privés aux analyses à des fins d'identification ne peuvent être réalisés que moyennant le respect de conditions strictes.

Art. 5

Cet article vise à déterminer les titulaires du droit de recourir à titre privé aux analyses génétiques à des fins d'identification.

Le paragraphe premier permet au père ou à la mère d'être à l'origine du recours. Le père ou la mère agit alors en son nom propre et non comme représentant légal de son enfant. Le but poursuivi est de permettre à chacun des parents, sans devoir agir conjointement avec l'autre, de prendre l'initiative de recourir à un test génétique à des fins d'identification et ce, préalablement à une éventuelle action en justice. Le consentement de l'autre au prélèvement et à la réalisation du test sera néanmoins requis.

Le paragraphe 2 permet à l'enfant majeur de prendre également cette initiative. Il s'agit de lui fournir la possibilité d'exercer lui-même le droit de connaître ses origines biologiques avant d'intenter une éventuelle action en justice ayant trait à l'établissement ou à la contestation judiciaire de celles-ci.

Art. 6

Cet article détermine les délais dans lesquels les recours privés aux analyses génétiques aux fins d'identification peuvent être introduits. Dans le but de préserver de manière optimale l'intérêt de l'enfant dont la filiation risque d'être remise en question, ces délais

deel uit van die methodes en daarom ware het raadzaam er, in de context van een gerechtelijk onderzoek, de waarde aan te hechten van een volwaardig bewijsmiddel. De voorwaarden voor de uitvoering van de test in die context worden in dat geval bepaald door de algemene beginselen inzake de bewijsvoering via een deskundigenonderzoek.

Paragraaf 2 moet het in beginsel mogelijk maken genetische identificatietests uit te voeren, teneinde een afstammingskwestie op te helderen zonder dat er sprake is van een rechtsvordering inzake afstamming. In tegenstelling tot de Franse wet verbiedt deze wet niet zonder meer dat genetische identificatietests om privé-redenen worden uitgevoerd. Dergelijke tests kunnen immers een interessant alternatief bieden voor onrecht ingestelde of op niets berustende rechtsvorderingen. Niettemin wordt in de tekst gepreciseerd dat, in geval van privé-redenen, strikte voorwaarden moeten worden nageleefd om genetische identificatietests te kunnen uitvoeren.

Art. 5

In dit artikel wordt bepaald wie om privé-redenen een beroep mag doen op genetische identificatietests.

Overeenkomstig paragraaf 1 mogen dat de vader of de moeder zijn. Zij handelen dan in eigen naam en niet als wettelijk vertegenwoordiger van hun kind. Hiermee wordt beoogd dat elke ouder, zonder gezamenlijk met de andere ouder te moeten optreden, het initiatief kan nemen om een genetische identificatietest te doen uitvoeren, en wel voorafgaand aan een eventuele rechtsvordering. Niettemin moet de initiatiefnemende ouder de toestemming krijgen van de andere ouder voor de monsterneming en de uitvoering van de test.

Op grond van paragraaf 2 kan ook een meerderjarig kind terzake het initiatief nemen. Het is de bedoeling hem aldus het recht toe te kennen zelf zijn biologische afstamming te verifiëren alvorens eventueel een rechtsvordering in te stellen met het oog op de vaststelling of de betwisting in rechte van die afstamming.

Art. 6

Dit artikel legt de termijnen vast waarbinnen iemand om privé-redenen een aanvraag voor een genetische identificatietest kan indienen. Teneinde te zorgen voor een maximale bescherming van de belangen van het kind van wie de afstamming op de helling dreigt te wor-

s'inspirent des délais légaux les plus courts établis par la loi du 31 mars 1987 pour contester la paternité établie dans le mariage. Dans cette optique, les recours privés aux analyses génétiques à des fins d'identification ne peuvent plus être introduits dès lors que toute voie judiciaire pour contester la filiation est fermée.

Selon le paragraphe 1^{er}, le délai des père et mère est limité à un an à dater de la naissance. Contrairement à l'article 332 du Code civil, la proposition de loi n'établit pas pour le père un délai d'un an à dater de la naissance ou de la découverte de la naissance car la preuve de cette dernière hypothèse ne peut être aisément vérifiée que dans un contexte judiciaire.

Le paragraphe 2 identifie le délai ouvert à l'enfant majeur à celui de l'article 332 du Code civil.

Art. 7

L'article 7 établit le principe de l'exigence du consentement libre et éclairé de toutes les personnes concernées par le prélèvement d'échantillons et par la réalisation de l'analyse. Il s'agit d'une application du principe d'inviolabilité du corps humain déjà consacré dans la loi du 22 août 2002 (M.B. 26/09/02) relative aux droits du patient. Nul ne pourra donc se voir soumettre contre son gré au prélèvement et aucune forme de contrainte physique ou morale ne pourra être exercée. Afin d'assurer une protection optimale des personnes concernées et de les sensibiliser, ce consentement doit être acté dans un écrit.

Le paragraphe 2 fait une application du principe de représentation de l'enfant mineur incapable de consentir par ses représentants légaux.

Art. 8

Le paragraphe premier de l'article 8 limite les échantillons servant de base aux analyses génétiques à des fins de preuve aux seuls prélèvements sanguins. Le but de cette disposition est d'éviter que des analyses ne soient réalisées à partir de supports d'ADN déjà détachés du corps des personnes concernées, tels par exemple des cheveux ou des fragments d'ongles ou de sperme, et donc, sans leur indispensable consentement.

den gezet, werden die termijnen afgestemd op de kortste wettelijke termijnen zoals die zijn opgenomen in de wet van 31 maart 1987 en waarbinnen het in het raam van het huwelijk vastgestelde vaderschap kan worden betwist. Derhalve kan een genetische identificatietest niet langer om privé-redenen worden aangevraagd, wanneer er geen juridische mogelijkheden openblijven om die afstamming te betwisten.

Paragraaf 1 beperkt de aan de vader en de moeder toegekende termijn tot één jaar vanaf de geboorte. In tegenstelling tot artikel 332 van het Burgerlijk Wetboek voorziet dit wetsvoorstel ten behoeve van de vader niet in een termijn van één jaar vanaf de geboorte of de ontdekking ervan, omdat een dergelijke hypothese uitsluitend via gerechtelijke weg makkelijk aantoonbaar is.

Paragraaf 2 bepaalt dat de termijn ten behoeve van een meerderjarig kind dezelfde is als die bedoeld in artikel 332 van het Burgerlijk Wetboek.

Art. 7

Artikel 7 huldigt het beginsel dat alle mensen die bij de monsterneming en bij de uitvoering van de test betrokken zijn, vrij en goed geïnformeerd hun toestemming moeten verlenen. Het betreft hier de toepassing van het beginsel van de onschendbaarheid van het menselijk lichaam, dat al werd verankerd in de wet van 22 augustus 2002 betreffende de rechten van de patiënt. Niemand kan dus tegen zijn wil worden gedwongen tot het afgeven van een DNA-monster en er kan geen sprake zijn van fysieke of morele dwang. Ter wille van een maximale bescherming en bewustmaking van de betrokkenen moet de terzake vereiste toestemming schriftelijk worden vastgesteld.

Paragraaf 2 vormt een toepassing van het beginsel dat een minderjarig kind dat onbekwaam is zijn toestemming te geven, moet worden vertegenwoordigd door zijn wettelijke vertegenwoordigers.

Art. 8

Paragraaf 1 van artikel 8 beperkt de monsternemingen voor genetische tests met bewijskracht uitsluitend tot bloedafnames. Deze bepaling strekt ertoe tests te voorkomen op DNA-dragers die vooraf reeds van het lichaam van de betrokkenen werden gescheiden, zoals haren, stukjes nagel of sperma. Dergelijke dragers kunnen immers zonder de onontbeerlijke toestemming worden verkregen.

Le paragraphe 2 limite les laboratoires susceptibles de pratiquer les analyses génétiques à des fins de preuve aux seuls Centres de génétique humaine agréées à cette fin. Cette disposition s'inscrit dans la perspective des garanties souhaitées par le Conseil supérieur de génétique humaine dans le souci de protection optimale de l'enfant. Il s'agit également de refuser la banalisation de la démarche qui consiste à recourir à des fins privées à des analyses génétiques à des fins d'identification.

Art. 9

Cet article n'appelle pas de commentaires.

Art. 10

Cet article entend organiser une procédure formelle ayant trait à la mise en œuvre des analyses génétiques à des fins d'identification.

Le paragraphe premier vise à assurer la vérification des conditions d'accès aux analyses à des fins d'identification prévues par cette proposition de loi.

Le paragraphe 2 a pour but d'assurer aux personnes concernées l'éclairage indispensable afin de pouvoir donner, en toute connaissance de cause, leur consentement valable au prélèvement et à l'analyse.

Art. 11

Cet article vise à introduire certaines garanties d'efficacité lors de la réalisation de l'analyse. Il s'agit notamment de se prémunir contre les risques de manipulations erronées d'échantillons préalablement à l'analyse et au cours de celle-ci.

Art. 12

Cet article vise à garantir la communication des résultats de l'analyse dans des conditions permettant de manière optimale la protection des personnes concernées et de gérer au mieux les impacts psychologiques éventuellement générés par les résultats de l'analyse. L'exigence d'un entretien avec les personnes intéressées vise à éviter la communication des résultats par voie postale, téléphonique, informatique ou par quelque autre mode que ce soit.

Paragraaf 2 beperkt het aantal laboratoria die genetische tests met bewijskracht kunnen uitvoeren tot de speciaal daartoe erkende centra voor menselijke genetica. Die bepaling houdt rekening met de waarborgen die de Hoge Raad voor Antropogenetica wenst te verkrijgen, teneinde de belangen van het kind optimaal te beschermen. Tevens is het de bedoeling te voorkomen dat het om privé-redenen aanvragen van een genetische identificatietest verwordt tot iets alledaags.

Art. 9

Dit artikel behoeft geen commentaar.

Art. 10

Dit artikel strekt ertoe een formele procedure in te stellen met betrekking tot de tenuitvoerlegging van de genetische identificatietest.

Paragraaf 1 behelst het toezicht op de naleving van de voorwaarden om de bij dit wetsvoorstel bedoelde genetische identificatietest te kunnen aanvragen.

Paragraaf 2 heeft tot doel de betrokkenen de nodige informatie te verschaffen om met kennis van zaken hun toestemming te kunnen geven voor de monsterneming en de test.

Art. 11

Dit artikel bevat een aantal bepalingen die er borg voor moeten staan dat de test efficiënt wordt uitgevoerd. Met name moet aldus worden voorkomen dat de monsters voor of tijdens de tests verkeerd worden gemanipuleerd.

Art. 12

Dit artikel strekt ertoe te garanderen dat de testresultaten worden meegedeeld in omstandigheden die de betrokkenen een zo groot mogelijke bescherming bieden en die ervoor zorgen dat de eventuele impact van die resultaten psychologisch zo goed mogelijk wordt opgevangen. Het verplichte onderhoud met de betrokkenen moet voorkomen dat de resultaten worden bekendgemaakt per brief, telefoon, e-mail of op welke andere wijze ook.

Art. 13

Cet article s'inscrit dans les perspectives dégagées par le Conseil supérieur de génétique humaine.

Art. 14

Cet article vise à permettre la conservation éventuelle des échantillons moyennant l'accord des personnes concernées en vue de la réalisation éventuelle d'une autre analyse à des fins d'identification. Cette hypothèse se présentera en cas d'échec éventuel de la première analyse. Le délai de conservation maximal d'un an s'inscrit dans la perspective de la possibilité d'une éventuelle action en justice ultérieure.

Art. 15

Cet article vise à proscrire la mise à disposition du public de kits ADN vendus notamment via Internet mais aussi par tous les moyens de communication présents et à venir. Cette interdiction se justifie compte tenu des risques générés par la pratique «sauvage» des analyses génétiques à des fins d'identification. Elle s'inspire des recommandations formulées par le Conseil supérieur de génétique humaine dans le souci de protection des enfants concernés et de l'équilibre des familles.

Art. 16

Cet article n'appelle pas de commentaires particuliers.

Joëlle MILQUET (cdH)

Art. 13

Dit artikel houdt rekening met de vooruitzichten die de Hoge Raad voor Antropogenetica heeft geschetst.

Art. 14

Via dit artikel moet het mogelijk worden om, indien de betrokkenen daarmee instemmen, de monsters eventueel te bewaren, zodat ze later mogelijk nog kunnen dienen voor een andere identificatietest. Dat zou bijvoorbeeld het geval kunnen zijn indien de eerste test is mislukt. De maximale bewaringstermijn van één jaar houdt verband met de mogelijkheid van een in een later stadium ingestelde rechtsvordering.

Art. 15

Dit artikel stelt een verbod in op het ter beschikking stellen van DNA-kits aan het publiek, via het Internet maar ook via elke ander bestaand of toekomstig communicatiemiddel. Dat verbod is gewettigd, gelet op de risico's die dergelijke «wilde» genetische tests met het oog op identificatie inhouden. Het verbod is voorts ook geïnspireerd op de aanbevelingen van de Hoge Raad voor Antropogenetica inzake de bescherming van de betrokken kinderen en het evenwicht binnen de betrokken gezinnen.

Art. 16

Dit artikel behoeft geen commentaar.

PROPOSITION DE LOI**CHAPITRE PREMIER****Dispositions générales****Article 1^{er}**

§ 1^{er}. La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

§ 2. La présente loi règle les conditions d'exécution de l'analyse génétique humaine à des fins d'identification en matière civile, la conservation des échantillons ainsi que la communication des résultats.

CHAPITRE II**Définitions****Art. 2**

Au sens de la présente loi il y a lieu d'entendre par :

- a) Analyses à des fins d'identification : analyses génétiques en vue de déterminer l'identité d'une personne et de résoudre une question de descendance
- b) Echantillon : tout matériel biologique recueilli pour les besoins d'une analyse génétique
- c) Personnes concernées : personnes dont le patrimoine génétique est analysé et dont proviennent des échantillons génétiques

CHAPITRE III**Principes généraux****Art. 3**

§ 1^{er} Une analyse génétique à des fins d'identification ne doit pas rechercher d'informations sur la santé ou les autres caractéristiques personnelles, à l'exception du sexe de la personne concernée.

§ 2. Le rapport d'expertise ne doit contenir que les données nécessaires à l'identification du profil ADN ou du sexe des personnes concernées.

WETSVOORSTEL**HOOFDSTUK I****Algemene bepalingen****Artikel 1**

§ 1. Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

§ 2. Deze wet regelt de voorwaarden voor de uitvoering van de genetische identificatietest in burgerlijke zaken, de bewaring van de monsters en de mededeling van de resultaten.

HOOFDSTUK II**Definities****Art. 2**

In de zin van deze wet dient te worden verstaan onder :

- a) Identificatietests : genetische tests teneinde de identiteit vast te stellen van een persoon en een afstammingskwestie op te lossen;
- b) Monster : elk biologisch materiaal dat wordt afgenomen met het oog op een genetische analyse;
- c) Betrokken personen : personen wier genetisch patrimonium wordt onderzocht en van wie genetische monsters afkomstig zijn.

HOOFDSTUK III**Algemene beginselen****Art. 3**

§ 1. Een genetische identificatietest is niet bedoeld om inlichtingen te verkrijgen over de gezondheid of de andere persoonlijke kenmerken, met uitzondering van het geslacht van de betrokken persoon.

§ 2. Het deskundigenverslag mag alleen de gegevens bevatten die nodig zijn voor de bepaling van het DNA-profiel of van het geslacht van de betrokken personen.

CHAPITRE IV

Champ d'application

Art. 4

En matière civile, les analyses génétiques aux fins d'identification d'une personne peuvent être mises en œuvre :

- soit, conformément à l'article 331*octies* du Code civil, en exécution d'une mesure d'instruction ordonnée par le juge saisi d'une action tendant à l'établissement ou à la contestation d'une filiation ou de l'action visée à l'article 336 du Code civil;
- soit à titre privé, en dehors de toute procédure judiciaire, en vue de résoudre une question de descendance, dans les limites et aux conditions prescrites par la présente loi.

CHAPITRE V

Conditions

Art. 5

§ 1^{er} Les père et mère d'un enfant mineur, agissant ensemble ou séparément, sont admis à recourir à titre privé aux analyses génétiques à des fins d'identification en vue de résoudre une question de descendance.

§ 2. L'enfant majeur est également admis à recourir à titre privé aux analyses génétiques à des fins d'identification en vue de résoudre une question de descendance.

Art. 6

§ 1^{er} Lorsque la demande d'analyse génétique à des fins d'identification émane des père et mère ou du père ou de la mère d'un enfant mineur, celle-ci doit être introduite dans l'année de la naissance.

§ 2. Lorsque la demande d'analyse génétique émane de l'enfant majeur, celle-ci doit être introduite dans les quatre ans à dater de sa majorité.

Art. 7

§ 1^{er} Les personnes concernées ne peuvent être soumises au prélèvement d'échantillons et à la réalisation des analyses génétiques à des fins d'identifica-

HOOFDSTUK IV

Toepassingsgebied

Art. 4

In burgerlijke zaken mag van de genetische identificatietest gebruik worden gemaakt :

- hetzij, overeenkomstig artikel 331*octies* van het Burgerlijk Wetboek, met toepassing van een onderzoeksverrichting bevolen door de rechter voor wie een vordering tot vaststelling of betwisting van de afstamming of de vordering bedoeld in artikel 336 van het Burgerlijk Wetboek aanhangig is gemaakt;
- hetzij voor privé-doeleinden, los van iedere gerechtelijke procedure, teneinde een afstammingskwestie op te lossen, binnen de perken en volgens de voorwaarden van deze wet.

HOOFDSTUK V

Voorwaarden

Art. 5

§ 1. De ouders van een minderjarig kind mogen, samen of afzonderlijk, voor privé-doeleinden een beroep doen op genetische identificatietests teneinde een afstammingskwestie op te lossen.

§ 2. Het meerderjarig kind mag eveneens voor privé-doeleinden een beroep doen op genetische onderzoeken met het oog op de identificatie teneinde een vraag inzake afstamming op te lossen.

Art. 6

§ 1. Indien de aanvraag voor een genetische identificatietest uitgaat van de ouders of van de vader of de moeder van een minderjarig kind dient ze te worden ingediend binnen het jaar na de geboorte.

§ 2. Indien de aanvraag voor een genetische identificatietest uitgaat van het meerderjarig kind dient ze te worden ingediend binnen vier jaar te rekenen van zijn meerderjarigheid.

Art. 7

§ 1. De betrokken personen mogen alleen aan monsterneming en aan genetische identificatietests worden onderworpen mits ze daartoe hun vrij en goed

tion que moyennant leur consentement libre et éclair. Ce consentement doit être reçu par écrit.

§ 2. Conformément à l'article 12, § 1^{er} de la loi du 22 août 2002 relative aux droits du patient, les parents exerçant l'autorité sur le mineur consentent en son nom et dans son intérêt au prélèvement d'échantillons et à la réalisation du test.

CHAPITRE VI

Procédure

Art. 8

§ 1^{er} Les analyses génétiques à des fins d'identification sont effectuées exclusivement sur base d'échantillons sanguins prélevés sur les personnes concernées et moyennant le respect du prescrit de l'article 6.

§ 2. Seuls les centres de génétique humaine agréés à cette fin sont autorisés à procéder aux prélèvements d'échantillons et à l'analyse génétique à des fins d'identification. Ils exécutent ces analyses dans le respect de la procédure décrite aux articles 10 et 11.

Art. 9

Le Roi détermine les conditions et la procédure d'agrément des centres de génétique humaine en vue de l'application de la présente loi.

Art. 10

§ 1^{er} Préalablement au prélèvement des échantillons, le centre de génétique humaine qui a été saisi de la demande d'analyse génétique à des fins d'identification est tenu d'organiser un entretien avec les personnes majeures concernées en vue de vérifier le respect des conditions prévues aux articles 4 et 5 et de cerner leurs motivations.

§ 2. Au cours de cet entretien, les personnes majeures concernées doivent notamment être renseignées sur :

- le but, le type et la précision de l'analyse ;
- les éventuels risques d'échec de celle-ci ;

geïnformeerd hun toestemming hebben verleend. Die toestemming moet op schrift worden gesteld.

§ 2. Overeenkomstig artikel 12, § 1, van de wet van 22 augustus 2002 betreffende de rechten van de patiënt verlenen de ouders die het gezag over de minderjarige uitoefenen in zijn naam en in zijn belang toestemming voor de monsterneming en de uitvoering van de test.

HOOFDSTUK VI

Werkwijze

Art. 8

§ 1. De genetische identificatietests worden uitsluitend uitgevoerd aan de hand van bloedstalen die worden afgenomen van de betrokken personen en met inachtneming van artikel 6.

§ 2. Alleen de daartoe erkende centra voor menselijke erfelijkheid mogen monsternemingen en genetische identificatietests verrichten. Ze voeren die tests uit met inachtneming van de werkwijze bedoeld in de artikelen 10 en 11.

Art. 9

De Koning bepaalt de voorwaarden en de procedure voor de erkenning van de centra voor menselijke erfelijkheid, met het oog op de toepassing van deze wet.

Art. 10

§ 1. Voor enige monsterneming moet het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag voor een genetische identificatietest werd ingediend een onderhoud organiseren met de betrokken meerderjarige personen teneinde na te gaan of de voorwaarden bedoeld in de artikelen 4 en 5, in acht zijn genomen en om de beweegredenen van die personen te achterhalen.

§ 2. Tijdens dat onderhoud moeten de betrokken meerderjarige personen onder meer in kennis worden gesteld van :

- het doel, het type en de nauwkeurigheid van de test ;
- de eventuele risico's dat de test mislukt ;

- la possibilité de découvrir des résultats inattendus;
- les incidences psychosociales et juridiques des résultats;
- l'absence de remboursement par la sécurité sociale du coût de l'analyse;
- les mesures de soutien mises à leur disposition lors de la communication du résultat de l'analyse.

§ 3. Le centre de génétique humaine saisi de la demande vérifie en outre l'identité des personnes concernées.

Art. 11

§ 1^{er} Le prélèvement des échantillons est réalisé au centre de génétique humaine par un médecin compétent.

§ 2. Les personnes concernées procèdent à la vérification de l'identification de ce prélèvement préalablement à la réalisation de l'analyse par le centre de génétique humaine qui a été saisi de la demande.

CHAPITRE VII

Communication des résultats et suivi des personnes concernées

Art. 12

§ 1^{er} Les résultats de l'analyse génétique à des fins d'identification sont communiqués par le médecin désigné à l'article 10 au cours d'un entretien particulier.

§ 2. A la demande des personnes concernées, la présence d'un psychologue choisi par eux ou, à défaut, attaché aux services du centre de génétique humaine saisi de la demande, peut être requise.

Art. 13

Suite à la communication des résultats et à la demande des personnes concernées, un suivi psychologique est organisé par le centre de génétique humaine en collaboration avec un psychologue attaché à ce centre.

- de la possibilité que des résultats inattendus soient découverts;
- les conséquences psychosociales et juridiques des résultats;
- le fait que les coûts de l'analyse ne sont pas remboursés par la sécurité sociale;
- les mesures de soutien mises à leur disposition lors de la communication du résultat de l'analyse.

§ 3. Bovendien trekt het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag voor een genetische identificatietest werd ingediend de identiteit van de betrokken personen na.

Art. 11

§ 1. De monsterneming vindt plaats in het centrum voor menselijke erfelijkheid en wordt uitgevoerd door een bevoegde arts.

§ 2. De betrokken personen identificeren dat monster alvorens het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag aanhangig werd ingediend de tests uitvoert.

HOOFDSTUK VII

Mededeling van de resultaten en begeleiding van de betrokken personen

Art. 12

§ 1. De resultaten van de genetische identificatietest worden door de in artikel 10 bedoelde arts medegedeeld tijdens een privé-onderhoud.

§ 2. Op verzoek van de betrokken personen mag de aanwezigheid van een door hen gekozen of, bij ontstentenis, een aan het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag werd ingediend verbonden psycholoog worden vereist.

Art. 13

Na de mededeling van de resultaten en op verzoek van de betrokken personen organiseert het centrum voor menselijke erfelijkheid een psychologische begeleiding in samenwerking met een aan dat centrum verbonden psycholoog.

CHAPITRE VIII

Conservation des échantillons

Art. 14

§ 1^{er} Les personnes concernées ou lorsqu'une des personnes concernées est mineure, ses représentants légaux, décident de la conservation ou de la destruction des échantillons.

§ 2. Le cas échéant, la conservation des échantillons est assurée par le centre de génétique humaine saisi de la demande pour une durée ne pouvant excéder un an.

§ 3. Les échantillons conservés par le centre de génétique humaine saisi de la demande ne peuvent être réutilisés à d'autres fins qu'une nouvelle analyse génétique aux fins d'identification.

CHAPITRE IX

Pratiques interdites

Art. 15

Sont interdites :

- les pratiques consistant à mettre intentionnellement ou par négligence à disposition du public des tests d'identification génétiques par n'importe quelle voie de communication ;
- les pratiques consistant à importer ou à mettre en circulation des tests génétiques à des fins d'identification.

CHAPITRE X

Disposition pénale

Art. 16

Sera puni d'une peine d'amende de 100 à 500 euros :

- quiconque aura procédé à des examens génétiques à des fins d'identification en violation des conditions prévues par la présente loi ;

HOOFDSTUK VIII

Bewaring van de monsters

Art. 14

§ 1. De betrokken personen of, indien een van hen minderjarig is, zijn wettelijke vertegenwoordigers, beslissen of de monsters dienen te worden bewaard of vernietigd.

§ 2. In voorkomend geval worden de monsters bewaard door het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag aanhangig werd ingediend gedurende een tijdspanne van ten hoogste één jaar.

§ 3. De door het centrum voor menselijke erfelijkheid waarbij de aanvraag werd ingediend bewaarde monsters mogen niet worden hergebruikt voor andere doeleinden dan een nieuwe genetische identificatietest.

HOOFDSTUK IX

Verboden praktijken

Art. 15

Verboden zijn :

- de praktijken die erin bestaan opzettelijk of door onachtzaamheid genetische identificatietests op enigerlei wijze ter beschikking te stellen van het publiek ;
- de praktijken die erin bestaan genetische identificatietests in te voeren of in omloop te brengen.

HOOFDSTUK X

Strafbepaling

Art. 16

Met geldboete van 100 euro tot 500 euro wordt gestraft hij die :

- genetische identificatietests uitvoert in strijd met de voorwaarden waarin deze wet voorziet ;

- quiconque aura intentionnellement ou par négligence, mis à disposition du public des tests génétiques par n'importe quel mode de communication;

- quiconque aura importé ou mis en circulation des tests génétiques à des fins d'identification.

25 juin 2003

Joëlle MILQUET (cdH)

- opzettelijk of door onachtzaamheid genetische tests op enigerlei wijze ter beschikking stelt van het publiek;

- genetische identificatietests invoert of in omloop te brengt.

25 juni 2003