

Chambre des Représentants

SESSION 1962-1963.

17 JUILLET 1963.

PROJET DE LOI

complétant les articles 461 et 463
du Code pénal.

EXPOSE DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

La proposition de loi complétant l'article 461 du Code pénal déposée par MM. Charpentier et consorts, le 29 juin 1961 (Chambre des Représentants, n° 102, session extraordinaire, 1961, n° 1) est fondée sur la constatation que les « emprunts » de voitures automobiles contre le gré du propriétaire se sont multipliés et elle a pour but de combler la lacune qui, dans la répression des faits de l'espèce, résulte de la jurisprudence suivant laquelle il ne peut y avoir délit de vol lorsque l'auteur de la soustraction a eu, en enlevant la chose, l'intention de la restituer à son propriétaire et non celle d'en disposer ou de l'abandonner.

Le Gouvernement partage les vues qui ont inspiré la proposition.

C'est seulement sur deux points particuliers - sa portée, qu'il souhaite plus générale, et le montant des peines d'emprisonnement -- que des modifications lui paraissent opportunes.

Par leur fréquence les vols de voitures automobiles éveillent particulièrement l'attention et c'est pourquoi, sans doute, la proposition vise que « l'utilisation d'un véhicule automobile ou d'un cycle ». Mais, sur le terrain des principes, l'utilisation abusive d'autres objets se présente de la même manière.

Pour être moins fréquente, elle ne doit pas être exclue des préoccupations du législateur.

La règle gagnerait à être générale et à réprimer toute soustraction frauduleuse de l'espèce, quel qu'en soit l'objet.

A cette fin le présent projet de loi assimile au vol, c'est-à-dire qualifie comme vol, le fait de soustraire frauduleusement la chose d'autrui dans le seul but d'en faire momentanément un usage abusif.

Cette assimilation rendra applicables au fait incriminé toutes les dispositions légales relatives au vol, notamment celles qui édictent des peines. Il paraît néanmoins que l'in-

Kamer van Volksvertegenwoordigers

ZIITING 1962-1963.

17 JULI 1963.

WETSONTWERP

tot aanvulling van de artikelen 461 en 463
van het Strafwetboek.

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Het wetsvoorstel tot aanvulling van artikel 461 van het Strafwetboek dat door de heren Charpentier en consorten op 29 juni 1961 is ingediend (Kamer van Volksvertegenwoordigers, n° 102, buitengewone zitting, 1961, n° 1), steunt op de vaststelling dat het « ontlenen » van motorrijtuigen tegen de wil van de eigenaar steeds vaker voorkomt en heeft tot doel te voorzien in de leernte die bij de bestraffing van soortgelijke feiten voortvloeit uit de rechtspraak volgens welke er geen wanbedrijf van diefstal kan zijn wanneer de dader van de ontvreemding bij het wegnemen van het goed de bedoeling had, niet erover te beschikken of het achter te laten, maar het aan de eigenaar terug te geven.

De Regering deelt de opvattingen die het voorstel hebben ingegeven.

Slechts op twee bijzondere punten lijkt haar een wijziging geraden: de draagwijdte, die zij alqemener wenst, en de maat van de gevangenisstraffen.

Daar hij vaak wordt gepleegd, trekt de diefstal van motorrijtuigen bijzonder de aandacht, en het is zonder twijfel daarom dat het wetsvoorstel alleen doelt op « het gebruik maken van een motorrijtuig of van een fiets ». Doch ook het misbruiken van andere zaken doet zich principieel op dezelfde wijze voor.

Al komt dit laatste minder vaak voor, toch moet de wetgever er zich ook om bekommeren.

Het ware een betere regel indien hij alqerneen was en elke soortgelijke bedrieglijke wegneming van om het even welke zaak bestrafte.

Met dit doel stelt dit wetsontwerp het bedrieglijk wegnemen van andernans goed met het enig doel er kortstondig misbruik van te maken gelijk met diefstal, dat wil zeggen kenschetst het als diefstal.

Door deze gelijkstelling worden alle wettelijke bepalingen betreffende de diefstal, met name die waarbij straffen worden gesteld, toepasselijk op het ten laste gelegd feit.

tention qui a présidé à l'acte mérite une atténuation de la peine d'emprisonnement qui, en vertu de l'article 463, peut atteindre cinq ans.

Cette atténuation ne pourrait toutefois rendre la peine d'emprisonnement inférieure à celle que l'article 466 du Code pénal prévoit pour la tentative de vol, c'est-à-dire l'emprisonnement de trois ans au plus, montant auquel s'arrête le projet.

Aucune distinction ne doit être faite en ce qui concerne l'immunité des poursuites à l'égard de l'auteur qu'un lien de parenté ou d'alliance étroit unit à la victime du vol, ni en ce qui concerne les vols domestiques.

Contrairement à ce que croit le Conseil d'Etat, le Gouvernement n'a jamais considéré que la restitution de la chose soustraite était un des éléments du délit. Le texte primitivement proposé n'exigeait pas cette condition. C'est l'absence de l'intention de s'approprier la chose enlevée qui caractérise la nouvelle infraction, intention dont la preuve sera cependant plus aisée en cas de restitution effective.

D'autre part, il n'est pas contraire aux principes du Code pénal de prévoir dans la loi une circonstance atténuante qui entraîne une diminution du maximum de la peine applicable.

Le Gouvernement estime que le nouveau délit est un délit assimilé au vol avec admission d'une circonstance atténuante.

Le Ministre de la Justice,

p, VERMEYLEN,

AVIS DU CONSEIL D'ETAT •

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre, de la Justice, le 11 octobre 1962, d'une demande d'avis sur un projet de loi « relatif au vol d'usage », a donné le 23 novembre 1962 l'avis suivant:

Le projet a pour objet de compléter le chapitre du Code pénal relatif aux vols et extorsions par des dispositions organisant la répression d'une infraction qu'il dénomme « vol d'usage » et qui consiste dans le fait d'utiliser contre le gré du propriétaire une chose appartenant à autrui mais dans des conditions autres que celles qui sont constitutives du vol défini par l'article 161 du Code pénal.

Il propose à cet effet d'insérer dans le Code pénal un article 461bis et un article 463bis ainsi rédigés:

« Article 461bis. - Celui qui, sans tomber sous le coup de l'article 161, utilise une chose qui ne lui appartient pas contre le gré de son propriétaire, est coupable du vol d'usage ».

Sauf ce qui est dit à l'article 463bis, concernant le montant des peines, toutes les dispositions légales relatives au vol sont applicables au vol d'usage.

Article 463bis. - En dehors des spécifications établies au présent chapitre, le vol d'usage prévu à l'article 461bis est puni d'un emprisonnement de huit jours à trois ans et d'une amende de vingt-six à cinq cents francs ».

Le cas envisagé est celui de « l'emprunt forcé » d'objets appartenant à autrui - principalement de voitures automobiles - pour en faire un usage momentané et avec l'intention de les restituer, c'est-à-dire sans l'intention de se les approprier, qui caractérise le vol proprement dit.

Dans l'esprit du Gouvernement, la nécessité de recourir au législateur se trouve à la fois dans le danger social que représente la multiplicité des faits de l'espèce et dans la jurisprudence récente de la Cour de Cassation, qui se refuse à considérer comme vol l'enlèvement d'une chose appartenant à autrui lorsque cet enlèvement s'accompagne de l'intention de la restituer (arrêt du 16 novembre 1959, Pas., 1960, I, 325).

Niettemmin blijkt het dat de bedoeling die aan de basis lag van het feit een verzachting verdient van de gevangenisstraf die, krachtens artikel 163 van het Strafwetboek, tot vijf jaar kan gaan.

Door die verzachting mag echter de gevangenisstraf niet lager zijn dan die welke door artikel 466 van het Strafwetboek op de poging tot diefstal is gesteld, dat is gevangenisstraf van ten hoogste drie jaar, de strafmaat in dit ontwerp.

Er moet geen onderscheid worden gemaakt ten aanzien van de straffeloosheid van een dader die met het slachtoffer van de diefstal nauw is verwant, noch ten aanzien van de huisdiefstallen.

In tegenstelling met wat de Raad van State meent, heeft de Regering de teruggave van het ontvreemde goed nooit als een van de bestanddelen van het wanbedrijf beschouwd. In de oorspronkelijk voorgestelde tekst was die voorwaarde niet gesteld. Het ontbreken van de bedoeling zich het weggenomen goed toe te eigenen, kenmerkt het nieuwe misdrijf, welke bedoeling echter gemakkelijker zal kunnen bewezen worden als het goed werkelijk terugggegeven wordt.

Aan de andere kant is het niet strijdig met de beginselen van het Strafwetboek in de wet een verzachtende omstandigheid te voorzien die een vermindering van de hoogste toepasselijke straf ten gevolge heeft.

De Regering meent dat het nieuwe wanbedrijf een wanbedrijf is, gelijkgesteld met diefstal met aanvaarding van een verzachtende omstandigheid.

De Minister van Justitie,

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 11e oktober 1962 door de Minister van Justitie verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van wet « betreffende de gebruiks-diefstal », heeft de 23^e november 1962 het volgend advies gegeven:

Het ontwerp bedoelt het hoofdstuk van het Strafwetboek: « Diefstal en Afpersing » aan te vullen met bepalingen over de bestraffing van wat het « gebruiksdiefstal » noemt, dat is het misdrijf dat erin bestaat, andermans zaak tegen de wil van de eigenaar te gebruiken maar dan onder andere omstandigheden dan die welke diefstal opleveren als omschreven in artikel 461 van dat wetboek.

Daartoe zouden in het Strafwetboek twee artikelen worden ingevoegd, namelijk:

« Artikel 461bis. - Hij die, zonder onder toepassing te vallen van het vorige artikel, een zaak die hem niet toebehoort, tegen de wil van de eigenaar gebruikt, is schuldig aan gebruiksdiefstal ».

Behoudens hetgeen in artikel 463bis terzake van de strafmaat is bepaald, zijn al de wettelijke bepalingen betreffende de diefstal toe-passelijk op de gebruiksdiefstal.

Artikel 463bis. - Buiten de omschrijvingen in dit hoofdstuk wordt de gebruiksdiefstal bepaald in artikel 461bis gestraft met gevangenisstraf van acht dagen tot drie jaar en met geldboete van zesentwintig frank tot vijfhonderd frank. »

Gedacht is hier aan het « afgedwongen ontnemen » van andermans zaken - vooral autovoertuigen - voor kortstondig gebruik, met het oogmerk ze terug te geven, dit is zonder het voor eigenlijke diefstal kenmerkende oogmerk, zich de zaak toe te eigenen.

Een beroep op de wetgever acht de Regering noodzakelijk en wegens het sociale gevaar dat het zich veelvuldig voordoen van zulke feiten oplevert en wegens de recente rechtspraak van het Hof van Cassatie, die in het wegnemen van andermans goed met het oogmerk het terug te geven geen diefstal wil zien (arrest van 16 november 1959, Pas., 1960, I, 325).

Cette interprétation, qui s'écarte de celle de la Cour de Cassation de France, constitue un obstacle à la répression de faits qu'il y a intérêt à réprimer et justifie dès lors l'intervention du législateur.

* * *

Selon l'arrêt précité de la Cour de Cassation, les conditions légales du vol ne sont pas réunies lorsque la chose d'autrui a été soustraite non pas en vue d'une appropriation, c'est-à-dire « *animo domini* », mais avec l'intention de la restituer. Il découle de cette interprétation que la restitution effective ou la non-restitution sont sans influence sur l'existence ou l'inexistence du délit des l'instant où l'intention de restituer existerait au moment de l'appréhension.

Le fait que le texte du projet crée un délit nouveau dénommé « vol d'usage » semble indiquer que le Gouvernement s'est rallié à l'interprétation de la Cour de Cassation. Si la répression de ce délit est presque entièrement identique à celle du vol, sa définition, par contre, exclut expressément les éléments constitutifs du vol, (« sans tomber sous le coup de l'article précédent », article I^{er} du projet). L'lecture du début de l'exposé des motifs confirme cette impression, de telle sorte qu'à première vue, l'on peut croire que le projet a bien pour but d'organiser la répression de l'enlèvement de la chose d'autrui effectué avec intention de la restituer.

La suite de l'exposé des motifs contredit cette opinion; il y est expressément déclaré en effet, que « si le vol d'usage est bien un vol et doit être puni comme tel, il paraît néanmoins que l'intention de restituer l'objet à son propriétaire, effectivement réalisée, mérite en général une atténuation de la peine d'emprisonnement qui, en vertu de l'article 463 du Code pénal, peut atteindre cinq ans pour les vols ordinaires ». Plus loin, parlant de l'intention de vol d'usage, l'exposé des motifs déclare: « A ce stade de l'infraction, une éventuelle intention de restituer l'objet ne s'est pas encore traduite en acte; il serait difficile de la déceler ».

De ces deux passages de l'exposé des motifs, il faut conclure que, dans la pensée du Gouvernement, le vol d'usage n'est pas une infraction distincte du vol, mais une variété de vol qui se distingue du vol ordinaire en ce que l'enlèvement de la chose d'autrui s'accompagne de l'intention de la restituer, et est suivi de la restitution effective.

Si telle est bien l'intention du Gouvernement, le projet soulève les observations suivantes:

I.

Selon le système du projet, le « vol d'usage » ne sera consommé qu'au moment de la restitution. C'est à ce moment, en effet, que seront réunis les trois éléments constitutifs de l'infraction: la soustraction, l'intention de restituer et la restitution effective. Il en résulte que la soustraction de la chose d'autrui avec intention certaine de la restituer ne serait pas punissable avant la restitution; en effet, avant celle-ci, les faits ne pourraient être punis ni comme vol puisqu'il y a intention de restituer (arrêt de la Cour de Cassation), ni comme vol d'usage puisque, par définition, il n'y a pas encore de restitution.

Le projet n'organise donc pas la répression de l'enlèvement de la chose d'autrui lorsque les faits ne constituent pas un vol au sens donné à ce terme par la Cour de Cassation. Le seul résultat auquel le projet aboutit est de ramener de cinq à trois ans le maximum de la peine que le juge pourra prononcer lorsque l'enlèvement de la chose aura été suivi de sa restitution. Il n'est point besoin de légiférer pour atteindre ce résultat; en effet, lorsqu'il fixe la peine, le juge doit tenir compte de toutes les circonstances de la cause, favorables ou défavorables au prévenu. Lorsque l'infraction qu'il aura à juger consistera en un vol, le juge n'en manquera pas de tenir compte du fait que la chose volée aura été restituée. Il pourra d'ailleurs, dans l'appréciation de cette circonstance et de la mesure dans laquelle elle justifie une diminution de la peine, rechercher si la restitution est la réalisation d'une intention existant au moment de l'enlèvement, ou l'effet du remords ou encore celui de la peur des conséquences du vol. Telle est la mission essentielle du juge statuant au répressif et l'on ne voit pas que le législateur puisse utilement intervenir pour l'appréciation de ces différentes nuances, dès l'instant où l'infraction qu'il caractérise n'est rien d'autre qu'une variété de vol.

II.

Le projet prévoit que la tentative de « vol d'usage » sera punie comme la tentative de vol. L'on notera d'abord que les peines établies pour le « vol d'usage » consommé sont précisément les mêmes que celles de la tentative de vol simple, de telle sorte que le projet attache à la tentative de vol d'usage pratiquement les mêmes peines que celles qui s'attachent au délit consommé. Ce système se concilie mal avec les principes généraux du droit pénal belge. Si, dans les innombrables infractions créées par le Code pénal

Zulke interpretatie, die afwijkt van de door het Franse Hof van cassatie gehuldigde, verhindert de bestrafning van feiten die dit nochtans zouden verdienen, en wettigt dus een optreden van de wetgever.

* * *

Volgens dat cassatie-arrest zijn de wettelijke voorwaarden opdat er diefstal kan zijn niet vervuld als men andermans goed wegneemt, niet om het zich toe te eigenen, dit is « *animo domini* », maar met het oogmerk het terug te geven. Die Interpretatie betekent, dat het al dan niet teruggeven geen invloed op het al dan niet bestaan van het wanbedrijf « diefstal » heeft, zodra bij het wegnemen van de zaak de bedoeling om ze terug te geven aanwezig was.

Dat het ontwerp een nieuw wanbedrijf, « gebruiksdiefstal », invoert, schijnt er wel op te wijzen dat de Regering zich met de Interpretatie van het Hof van cassatie verenigt. De bestrafning van dat wanbedrijf moge vrijwel geheel dezelfde zijn als die van diefstal, de omschrijving daarentegen is zo, dat de bestanddelen van « diefstal » met zoveel woorden worden uitgesloten (« zonder onder de toepassing van het vorig artikel, dit is artikel I van het ontwerp, te vallen »). Het begin van de memorie van toelichting versterkt nog die indruk, bij zoverre zelfs dat het ontwerp op het eerste gezicht inderdaad lijkt te dienen om de bestrafning van het wegnemen van andermans goed, met het oogmerk het terug te geven, te regelen.

De memorie van toelichting spreekt dat verderop echter tegen, waar ze uitdrukkelijk zegt: « al is de gebruiksdiefstal een werkelijke diefstal, het blijkt niettemin dat de bedoeling de zaak aan de eigenaar terug te geven, als ze werkelijk wordt uitgevoerd, in het algemeen een verlagening van de gevangenisstraf verdient, die volgens artikel 463 van het Strafwetboek voor een gewone diefstal tot vijf jaar kan gaan ». Nog verder, met name waar sprake is van de poging tot gebruiksdiefstal, leest men: « In dit stadium van het misdrijf is immers de eventuele bedoeling de zaak terug te geven nog niet in een daad tot uiting gekomen en het ware moeilijk haar te ontdekken ».

Uit die twee passussen van de memorie van toelichting moet men wel besluiten, dat de Regering de « gebruiksdiefstal » niet opvat als een van diefstal onderscheiden misdrijf, maar als een bepaald soort diefstal, die van gewone diefstal hierin verschilt, dat bij het wegnemen van de zaak de bedoeling aanwezig is ze terug te geven en dat zulke teruggeve ook werkelijk volgt.

Verstaat de Regering het inderdaad zo, dan zijn bij het ontwerp de volgende bedenkingen te maken:

I.

« Gebruiksdiefstal » is in de ontworpen regeling eerst bij de teruggeve voltooid. Pas dan immers zijn de drie bestanddelen van het misdrijf: wegneming, bedoeling terug te geven, en werkelijke teruggeve, alle aanwezig. Dit brengt mede dat wegneming van andermans goed met het stellige voornemen het terug te geven, van de teruggeve niet strafbaar zou zijn: niet strafbaar immers als diefstal, gelet op de bedoeling (arrest van het Hof van cassatie), en niet strafbaar als « gebruiksdiefstal », aangezien per definitie nochtan teruggeve heeft plaatsgevonden.

Niet de bestrafning van het wegnemen van andermans goed, als de Iciten geen diefstal opleveren in de betekenis die het Hof van cassatie daaraan hecht, wordt dus in het ontwerp veregeld. Het bereikt alleen, dat de maximumstraf die de rechter kan uitspreken als op wegneming van de zaak werkelijk teruggeve is gevolgd, van vijf tot drie jaren wordt verlaagd. Daar is geen wet voor nodig. De rechter moet bij het toemeten van de straf immers rekening houden met alle omstandigheden, of ze de beklagde al dan niet gunstig zijn. Krijgt hij een misdrijf te berechten dat diefstal oplevert, dan zal hij er zeker rekening mee houden dat het gestolene teruggegeven is. Bij het beoordeelen van die omstandigheden en van de mate waarin zij strafverlagening wettigt, zal hij trouwens kunnen nagaan of de teruggeve een bedoeling verwerkelijk die bij het wegnemen aanwezig was, dan wel of zij is ingegeven door wroeging of ook nog door schrik voor de gevolgen van diefstal. Dat is roch uiteraard de taak van de strafrechter en het is niet duidelijk welk nut het kan hebben de wetgever in de beoordeling van die nuances te betrekken, als het door hem omschreven misdrijf eigenlijk maar een soort diefstal is.

II.

Poging tot « gebruiksdiefstal » zal volgens het ontwerp als poging tot diefstal worden gestraft. Hierbij is allereerst op te merken, dat op voltooid « gebruiksdiefstal » behalve dan wat de maximumgeboete betreft, juist de straffen worden gesteld die op gewone poging tot diefstal staan. Aan poging tot gebruiksdiefstal: verbindt het ontwerp dus vrijwel gelijke straffen als aan het voltooid wanbedrijf zelf. Zoiets is met de algemene beginselen van het Belgische strafrecht bezwaarlijk overeen te brengen. Wel wordt, voor enkele van de talloze misdrijf

et par les lois particulières, il en est dont la tentative est punie comme le délit consommé, les exemples en sont cependant extrêmement rares.

Au surplus, l'on doit se demander si la tentative de vol d'usage est juridiquement possible; elle ne pourrait consister dans le fait d'être empêché de soustraire la chose d'autrui, puisque dans le système du projet la seule soustraction, accompagnée de l'intention de restituer, ne constituerait pas un délit. La tentative ne pourrait consister non plus dans le fait d'avoir été empêché de restituer. Selon les principes généraux du droit pénal, il y a tentative lorsque l'auteur du délit a été empêché de poursuivre la réalisation d'une intention culpeuse commencée. La restitution au contraire marque non pas la volonté de poursuivre la réalisation d'une intention culpeuse, mais celle de réparer les conséquences de la soustraction frauduleuse.

III.

Si le fait même de la restitution peut être aisément établi, il ne faut pas perdre de vue qu'elle doit être la réalisation d'une intention antérieure, intention qui doit exister au moment de l'enlèvement de la chose; il ne suffirait pas que l'auteur, pris de remords ou de peur, se décide à restituer la chose qu'il avait primitivement l'intention de s'approprier. Sera-t-il jamais possible d'établir, sauf par l'aveu du prévenu, que la restitution de la chose enlevée n'est pas la consécration d'une intention initiale? Le doute devant bénéficier au prévenu, tout enlèvement de la chose d'autrui, suivi de sa restitution effective ne pourra jamais plus être considéré que comme un vol d'usage. Pratiquement la restitution ne constituera donc en fait rien d'autre qu'une circonstance atténuante; à la différence du système actuellement en vigueur, cette circonstance, au lieu d'être laissée à l'appréciation du juge, sera établie par la loi même.

IV.

En faisant de la restitution effective un élément qui caractérise l'infraction, le projet crée un délit qui se décompose en deux comportements distincts: l'enlèvement avec intention de restituer, d'une part, et la restitution, d'autre part. Il crée ainsi un type nouveau de délit, qui ne sera ni un délit instantané, ni un délit continu, mais, en quelque sorte, un « délit en deux temps ». Entre ces deux comportements, il peut s'écouler un temps plus ou moins long. Quel sera le point de départ de la prescription? Le projet est muet à cet égard, ce qui laisse supposer que le Gouvernement entend appliquer à cette infraction les règles de droit commun: le délit ne sera consommé qu'au moment de la restitution et ce sera, à ce moment, que la prescription triennale commencera à courir, alors que s'il s'agissait d'un vol pur et simple, la prescription commencerait à courir au moment de la soustraction frauduleuse et pourrait même être déjà acquise au moment d'une éventuelle restitution. Si le cas d'une restitution survenant après plusieurs années est peu vraisemblable en ce qui concerne les véhicules automobiles, il pourrait en être autrement pour d'autres objets, tels: tableaux, livres et objets d'art.

V.

Les mots « sans tomber sous le coup de l'article précédent » visent non seulement le texte de l'article 461, mais encore et surtout l'interprétation que la Cour de Cassation en a donnée, notamment en ce qui concerne la volonté d'appropriation. Or, si un texte est immuable aussi longtemps que le législateur ne le modifie pas, l'interprétation en est toujours mouvante dans le temps et dans l'espace. Les tribunaux ne sont pas liés par la jurisprudence de la Cour de Cassation; il peut advenir aussi que la Cour elle-même modifie sa jurisprudence antérieure: dans ce cas, la disposition en projet serait dépourvue de portée et même de signification.

VI.

Le projet soulève encore quelques observations moins fondamentales:

1° Il est inutile que la loi elle-même donne une dénomination spéciale aux faits qu'elle érige en infraction: cette définition n'ajoute rien au texte; mieux vaut laisser ce soin à la doctrine, comme elle l'a fait pour le vol domestique ou pour le vol qualifié;

2° Le fait de caractériser l'infraction comme étant l'« utilisation » de la chose d'autrui, ne paraît pas heureux. Ce n'est pas le fait d'utiliser la chose, mais bien celui de la soustraire qui doit être considéré comme l'élément matériel de l'infraction. La question est plus qu'une question de mots: si pour une raison quelconque, l'auteur de la soustraction ne peut utiliser la chose, le principe de la stricte interprétation du droit pénal le fera échapper à la répression;

3° Il ne se justifie pas que « l'utilisation » ne soit punissable que si elle se fait contre la volonté du seul propriétaire; il doit en être de

ven élic in het Strafwetboek en in de bijzondere wetten zijn omschreven, de poging als het voltooide misdrijf zelf gestraft. Dat is echter hoogste uitzondering.

Bovendien kan men zich afvragen of poging tot gebruiksdiefstal juridisch gezien wel mogelijk is. In het feit dat men verhinderd is andermans goed weg te nemen kan die poging niet bestaan, want weg-neming met het oogmerk de zaak terug te geven is volgens het systeem van het ontwerp op zichzelf geen wanbedrijf. Evenmin kan de poging hierin bestaan dat men verhinderd was terug te geven. Volgens de algemene beginselen van het strafrecht immers is er poging tot wanbedrijf als de dader verhinderd was een culpoze bedoeling, die een begin van uitvoering heeft gekregen, door te zetten. Teruggave integendeel wijst niet op de wil uitvoering te geven aan een culpoze bedoeling, wel op het voornemen de gevolgen van een bedrieglijke wegneming goed te maken.

III.

Is teruggave als leit gemakkelijk vast te stellen, zij moet, men vergete het niet, een bedoeling verwerklijken die reeds van tevoren aanwezig dient te zijn, met name op het oogenblik dat de zaak wordt weggewonnen: het is niet voldoende dat de dader uit wroeging of schrik besluit tot teruggave van hetgeen hij zich aanvankelijk bedoelde toe te eiqnen. Zal men, tenzij de beklaagde bekend, wel ooit kunnen bewijzen, dat zulke teruggave geen bedoeling verwerklijkt die van meet af aanwezig was. Waar twijfel toch de beklaagde ten goede moet komen, zal wegneming van andermans goed, wanneer werkelijk teruggave is gevolgd, voortaan nooit anders meer dan als gebruiksdiefstal kunnen worden aangemerkt. In leic dus is teruggave maar een verzachtende omstandigheid die nu, anders dan in de bestaande regeling, niet meer ter beoordeling van de rechter zou staan, maar in de wet zelf zou worden aangegeven.

IV.

Waar het werkelijke teruggave tot een kenmerkend bestanddeel van het misdrijf maakt, voert het ontwerp een wanbedrijf in, dat in twee, wel te onderscheiden gedragingen uiteenvalt: aan de ene kant wegneming met het oogmerk de zaak terug te geven, aan de andere de teruggave zelf. Dit is dus een nieuw type van wanbedrijf, dat geen ogenblikkelijk en evenmin voortdurend wanbedrijf, maar als het ware een « wanbedrijf in twee tijden » is. Tussen beide gedragingen in kan immers een min of meer lange tijd verstrijken. Wanneer begint dan de verjaring te lopen? Daarover zegt het ontwerp niets. Aangenomen mag dus worden, dat de Regering hier de gemeenschappelijke regelen toepasselijk wil doen vinden: eerstbij de teruggave is het wanbedrijf voltooid en begint dus de driejarige verjaring te lopen: als het bij gewone diefstal ging, zou de verjaring op het tijdstip van de bedrieglijke wegneming ingaan en bij de eventuele teruggave zelfs reeds verkregen kunnen zijn. Teruggave na verloop van een aantal jaren moge weinig waarschijnlijk zijn waar het om autovoertuigen gaat, voor andere voorwerpen als schilderijen, boeken en kunstvoorwerpen is dit niet het geval.

V.

De uitdrukking « zonder onder de toepassing van het vorig artikel te vallen » doelt niet alleen op de tekst van artikel 461, maar ook en vooral op de uitlegging die het Hof van cassatie eraan gegeven heeft; met name in verband met de wil zich de zaak toe te eiqnen. Ligt een wettelijk vast zolang de wetgever hem niet wijzigt, de Interpretatie ervan kan yerschulvlnqen ondergaan in tijd en ruimte. De rechtspraak van het Hof van cassatie is voor de rechtbanken trouwens niet bindend; ook is het mogelijk dat het Hof zijn rechtspraak wijzigt; de ontworpen bepaling zou in zulk geval zin noch inhoud hebben.

VI.

Voorts zijn bij het ontwerp een aantal minder fundamentele opmerkingen te maken:

1° de wet zelf behoeft aan de leiten die ze tot misdrijf maakt geen speciale naam te geven, want daarmee wordt aan de tekst niets toegevoegd; men late dat liefst aan de rechtsleer over, die het reeds voor andere misdrijven als « huusdiefstal » en « gekwalificeerde diefstal » heeft gedaan;

2° niet erg gelukkig is, het misdrijf te typeren als « het gebruik » van andermans goed. Niet het gebruik van de zaak, wel het wegnemen ervan is in dit misdrijf als het materiele bestanddeel aan te merken. Dit is niet louter een kwestie van woorden: mocht de dader het weggewonnen om enigerlei reden niet kunnen gebruiken, dan zou hij immers, krachtens het beginsel dat de strafwet strukt te interpreteren is, aan bestrafing kunnen ontkomen;

3° evenmin gaat het op, dat « gebruik » alleen strafbaar te stellen als het tegen de wil van de eigenaar geschiedt: strafbaar moet het ook

même si elle se fait contre la volonté d'un détenteur de droit réel, comme l'usufruitier, ou de quiconque possède le droit d'utilisation de la chose sans en être propriétaire;

4° l'équivoque que crée la discordance entre le texte du projet et l'exposé des motifs quant à la nature de l'infraction dénommée « vol d'usage » risque d'entraîner des difficultés pour l'application des lois qui tant appellent à la notion de vol (voir par exemple la loi du 1er juillet 1956 relative à l'assurance obligatoire de la responsabilité civile en matière de véhicules automoteurs, article 3, alinéa 1°), et pour l'exécution de contrats qui font appel à cette même notion (par exemple: le contrat d'assurance contre le vol),

* * *

Les conséquences auxquelles aboutit le système du projet incitent le Conseil d'Etat à en proposer une refonte complète,

Le système que le Conseil d'Etat suggère s'inspire de la proposition de loi déposée sur le bureau de la Chambre des Représentants, le 29 juin 1961 (proposition Charpentier ~ Doc., Ch. 102 ~ S. E. 1961, n° 1); cette proposition consiste à compléter l'article 461 du Code pénal par une disposition qui assimile au vol et punit des mêmes peines l'utilisation d'un véhicule automoteur ou d'un cycle contre la volonté de celui à qui appartient le droit d'utilisation. Le Gouvernement déclare partager les vues qui ont inspiré cette proposition; mais il désire en étendre la portée et la rendre applicable à l'utilisation de toute chose quelconque.

Compte tenu de cette intention et des observations faites plus haut, le projet pourrait être rédigé comme suit :

« L'article 461 du Code pénal est complété par la disposition suivante:

« Est assimilé au vol et puni des mêmes peines, le fait de soustraire frauduleusement la chose d'autrui en vue d'un usage momentané et avec l'intention de la restituer... ».

Si le Gouvernement persiste dans son intention de faire de la restitution effective une circonstance atténuante légale, il importerait tout au moins que cette atténuation soit attachée au fait que la restitution aura été réalisée avant que le coupable soit découvert ou sur le point de l'être. Le projet devrait alors être complété par un article qui disposerait :

« L'article 463 du même Code est complété par la disposition suivante:

« Toutefois lorsque la chose qui fait l'objet de l'infraction aura été restituée par l'auteur avant que celui-ci ait été découvert, la peine d'emprisonnement ne sera pas supérieure à trois ans ».

Si l'on entend favoriser les restitutions d'objets volés, l'on pourrait même ajouter que le désistement de la partie lésée arrêtera les poursuites.

Le système proposée par le Conseil d'Etat a l'avantage de ne point prêter à équivoque : celui qui soustrait frauduleusement une chose qui ne lui appartient pas se rend coupable d'un délit de vol s'il a l'intention de s'approprier la chose, et de délit assimilé au vol, s'il a l'intention de la restituer. S'il la restitue, il bénéficiera de circonstances atténuantes et pourra même ne pas être poursuivi si la victime du délit se désiste ou demande l'arrêt des poursuites.

La chambre était composée de:

Messieurs: J. Suetens, premier président,
G. Holoye et J. Masqueltri, conseillers d'Etat,
P. De Visscher et J. Roland, assesseurs de la section de législation,
G. De Leuze, greffier adjoint, greffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J. Suetens,

Le rapport a été présenté par M. E. Joachim, auditeur général.

Le Greffier,
(s.) G. DE LEUZE.

Le Président,
(s.) J. SUETENS.

zijn wanneer het ingaat tegen de wil van hem die, zoals de vruchtgebruiker, een zakelijk recht bezit of van al wie op de zaak een gebruiksrecht heeft, zonder er eigenaar van te zijn.

4° de dubbelzinnigheid die ontstaat doordat ontwerp en memorie van toelichting niet geheel overeenstemmen waar zij het over de aard van het misdrijf «gebruiksdiefstal» hebben, dreigt moeilijkheden mede te brengen, bij de toepassing van met het begrip «diefstal» werkende wetten (bijvoorbeeld de wet van 1 juli 1956 betreffende de verplichte aansprakelijkheidsverzekering inzake motorrijtuigen, artikel 3, eerste lid) en de uitvoering van met datzelfde begrip werkende contracten (contract verzekering tegen dienfstal),

* * *

De gevolgen waartoe de voorgenomen regeling uiteindelijk zou leiden, doen de Raad Van State tot algehele omwerking van het ontwerp adviseren.

Het systeem dat de Raad hierna in overweging heeft, gaat uit van het op 29 juni 1961 bij de Kamer van Volksvertegenwoordigers ingediende wetsvoorstel (voorstel Charpentier ~ Gedr. St. 102, B. Z., 1961, n° 1). Dat voorstel bedoelt artikel 461 van het Strafwetboek zo aan te vullen, dat het gebruiken van een motorrijtuig of van een fiets tegen de wil van hem die het gebruiksrecht ervan heeft, gelijkstaat met diefstal en als zodanig wordt gestraft. De Regering verklaart, zich te verenigen met de zienswijze die aan dat voorstel ten grondslag ligt: ze wenst dit laatste echter een ruimere strekking te geven, zodat het toepassing zou vinden op het «gebruik» van enigelei zaak.

Met het oog daarop en met inachtneming van hetgeen hiervoren is opgemerkt, stelle men het ontwerp als volgt:

« Artikel 461 van het Strafwetboek wordt met de volgende bepaling aangevuld :

» Met diefstal wordt gelijkgesteld en met dezelfde straffen wordt gestraft het bedrieglijk wegnemen van andermans goed voor een kortstondig gebruik en met het oogmerk het terug te geven... ».

Blijft de Regering bij haar voornemen, werkelijke teruggave tot een in de wet zelf aangegeven, verzachtende omstandigheid te maken, dan ware de strafverlaging althans hiervan afhankelijk te stellen, dat de teruggave plaats heeft vooraleer de dader is ontdekt of op het punt staat ontdekt te worden. In dat geval voege men aan het ontwerp een als volgt luidend artikel toe:

« Artikel 463 van hetzelfde wetboek wordt met de volgende bepaling aangevuld :

» Heeft de dader de zaak die het voorwerp van het misdrijf is, teruggegeven nog voordat hij werd ontdekt, dan bedraagt de gevangenisstraf echter niet meer dan drie jaren, ».

Wenst men teruggave van gestolen voorwerpen in de hand te werken, dan kan men er zelfs bijvoegen, dat afstand vanwege de benadeelde partij de vervolgingen stuit.

Het door de Raad van State voorgestelde systeem heeft het voordeel, onduidelijk te zijn: wie een hem niet toebehorende zaak bedrieglijk wegneemt, maakt zich schuldig aan het wanbedrijf «diefstal» als hij het oogmerk heeft zich de zaak toe te eigenen, aan een met diefstal gelijkstaand wanbedrijf als hij het oogmerk heeft ze terug te geven. Doet hij dit werkelijk, dan verdient hij verzachtende omstandigheden en is het zelfs mogelijk dat hij helemaal niet wordt vervolgd als de door het wanbedrijf benadeelde daarvan afziet of vraagt dat de vervolging wordt gestuit.

De kamer was samengesteld uit :

De Heren : J. Suetens, eerste voorzitter,
G. Holoye en J. Masquelin, raadsheren van State,
P. De Visscher en J. Roland, bijzitters van de afdeling wetgeving,
G. De Leuze, adjunct-griffier, griffier.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. Suetens.

Het verslag werd uitgebracht door de H. E. Joachim, auditeur-generaal.

De Griffier,
(get.) G. DE LEUZE.

De Voorzitter,
(get.) J. SUETENS.

PROJET DE LOI**BAUDOUIN,**

Roi des Belges,

A tous, présents et à venir, SALUT.

Sur la proposition de Notre Ministre de la Justice,

Nous AVONS ARRÊTÉ ET ARRÊTONS:

Notre Ministre de la Justice est chargé de présenter en Notre Nom aux Chambres Législatives le projet de loi, dont la teneur suit:

Article premier.

L'article 461 du Code pénal est complété par la disposition suivante:

«Est assimilé au vol le fait de soustraire frauduleusement la chose d'autrui en vue d'un usage momentané ».

Art.2.

L'article 463 du même Code est complété par la disposition suivante:

«Toutefois, dans le cas prévu par l'article 461, alinéa 2, la peine d'emprisonnement ne sera pas supérieure à trois ans ».

Donné à Bruxelles, le 12 juillet 1963.

BAUDOUIN.

PAR LE ROI :

*Le Ministre de la Justice,***WETSONTWERP****BOUDEWIJN,**

Koning der Belgen,

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

Op de voordracht van Onze Minister van Justitie,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ:

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

Eerste artikel,

Artikel 461 van het Strafwetboek wordt met de volgende bepaling aangevuld:

«Met diefstal wordt gelijkgesteld het bedrieglijk wegnemen van andermans goed voor een kortstondig gebruik ».

Art.2.

Artikel 463 van hetzelfde wetboek wordt met de volgende bepaling aangevuld:

« In het geval bedoeld bij artikel 461, tweede lid, draagt de gevangenisstraf echter niet meer dan drie jaren ».

Gegeven te Brussel, 12 juli 1963.

VAN KONINGSWEGE:

De Minister van Justitie,

P. VERMEYLEN.