RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 56.356/3
van 2 juni 2014

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van artikel 20 van de wet van 7 november 2011 houdende wijziging van het Wetboek van strafvordering en van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 56.356/3
du 2 juin 2014

sur

un projet d’arrêté royal ‘fixant la date d’entrée en vigueur de l’article 20 de la loi du 7 novembre 2011 modifiant le Code d’instruction criminelle et la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d’identification par analyse ADN en matière pénale’

Op 13 mei 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Justitie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van artikel 20 van de wet van 7 november 2011 houdende wijziging van het Wetboek van strafvordering en van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 27 mei 2014. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Kaat LEUS, staatsraden, Lieven DENYS en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Nathalie VAN LEUVEN, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jan SMETS, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 juni 2014.

*

Le 13 mai 2014, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre de la Justice à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'fixant la date d'entrée en vigueur de l'article 20 de la loi du 7 novembre 2011 modifiant le Code d'instruction criminelle et la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 27 mai 2014. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Kaat LEUS, conseillers d'État, Lieven DENYS et Johan PUT, assesseurs, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Nathalie VAN LEUVEN, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jan SMETS, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 2 juin 2014.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de regering op het feit dat de verkiezingen van 25 mei 2014 en het erop volgende ontslag van de regering tot gevolg hebben dat de regering sedert die datum en totdat een nieuwe regering is verkozen, niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens die de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Het eerste lid van de aanhef dient te worden vervangen door een lid waarin wordt verwezen naar artikel 24 van de wet van 7 november 2011 'houdende wijziging van het Wetboek van strafvordering en van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken'. Het is immers op grond van die delegatiebepaling dat artikel 20 van die wet in werking wordt gesteld.

4. Het in het tweede lid van de aanhef vermelde artikel 36 van het koninklijk besluit van 17 juli 2013 'tot uitvoering van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken en tot bepaling van de datum van inwerkingtreding van de wet van 7 november 2011 houdende wijziging van het Wetboek van Strafvordering en van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken', biedt geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dat ook niet strekt tot wijziging van dat artikel. Zo men dat artikel toch zou willen vermelden voor een goed begrip van het te nemen besluit, dient die vermelding in de aanhef te worden opgenomen onder de vorm van een considerans.

Artikel 1

5. Gelet op artikel 25, lid 2, van het besluit 2008/615/JBZ 'inzake de intensivering van de grensoverschrijdende samenwerking, in het bijzonder ter bestrijding van terrorisme en grensoverschrijdende criminaliteit' kan artikel 20 van de wet van 7 november 2011 pas in werking worden gesteld nadat de Raad van de Europese Unie de in de genoemde bepaling van dat

kaderbesluit bedoelde beslissing heeft genomen. Hierop gewezen, verklaarde de gemachtigde wat volgt:

> "Het Kaderbesluit 2008/615/JBZ bevat een hoofdstuk over gegevensbescherming (hoofdstuk 6). In artikel 25,2 van dit kaderbesluit zegt men het volgende: 'Met de in dit besluit voorziene verstrekking van persoonsgegevens mag pas worden begonnen nadat op het grondgebied van de bij de verstrekking betrokken lidstaten de bepalingen van dit hoofdstuk in het nationale recht zijn verwerkt. De Raad besluit met eenparigheid van stemmen of aan deze voorwaarde is voldaan.'
>
> Vervolgens preciseert Kaderbesluit 2008/616/JBZ in artikel 20 dat de Raad dit besluit neemt op basis van een evaluatieverslag, dat is opgesteld aan de hand van een vragenlijst. Met betrekking tot de geautomatiseerde uitwisseling van gegevens in de zin van hoofdstuk 2 van Besluit 2008/615/JBZ (DNA-gegevens) wordt het evaluatieverslag tevens gebaseerd op een evaluatiebezoek en een proefrun.
>
> De evaluatie door de Raad is intussen gebeurd. Vooraleer de Raad haar besluit met toestemming om de uitwisseling van DNA-gegevens te beginnen zou nemen, vroeg zij een kleine aanpassing van onze wetgeving. Deze aanpassing is intussen gebeurd door de wet van 10 april 2014 tot wijziging van artikel 8 van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-analyse, teneinde de internationale uitwisseling van DNAgegevens te vergemakkelijken.
>
> Het besluit van de Raad is er dus nog niet. Te verwachten is dat de Raad dit besluit zal nemen tijdens haar vergadering in juni.
>
> Eenmaal dit besluit genomen is, is het van belang om zo snel mogelijk artikel 20 van de wet van 7 november 2011 in werking te laten treden, omdat België al sowieso een ernstige achterstand heeft in vergelijking met andere lidstaten van de Europese Unie. Vandaar dat de Minister van Justitie nu al dit KB heeft laten opstellen. Het spreekt echter vanzelf dat het KB niet ondertekend/gepubliceerd zal worden vooraleer de Raad haar besluit genomen heeft."

*

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

OBSERVATION PRÉLIMINAIRE

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention du gouvernement sur le fait que les élections du 25 mai 2014 et la démission subséquente du gouvernement ont pour conséquence que, depuis cette date et jusqu'à la formation d'un nouveau gouvernement, le gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

3. Le premier alinéa du préambule doit être remplacé par un alinéa faisant référence à l'article 24 de la loi du 7 novembre 2011 'modifiant le Code d'instruction criminelle et la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale'. C'est en effet sur le fondement de cette délégation que l'article 20 de cette loi est mis en vigueur.

4. L'article 36 de l'arrêté royal du 17 juillet 2013 'portant exécution de la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale et fixant la date d'entrée en vigueur de la loi du 7 novembre 2011 modifiant le Code d'instruction criminelle et la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale', visé au deuxième alinéa du préambule, ne procure pas de fondement juridique à l'arrêté en projet, lequel ne vise pas non plus à modifier cet article. Si, en vue d'assurer une bonne compréhension de l'arrêté envisagé, la mention de cet article est néanmoins souhaitée, elle sera inscrite dans le préambule sous la forme d'un considérant.

Article 1er

5. Eu égard à l'article 25, paragraphe 2, de la décision 2008/615/JAI 'relative à l'approfondissement de la coopération transfrontalière, notamment en vue de lutter contre le terrorisme et la criminalité transfrontalière', l'article 20 de la loi du 7 novembre 2011 ne peut être mis en vigueur qu'après que le Conseil de l'Union européenne a pris la décision visée par la disposition précitée de cette décision-cadre. Son attention ayant été attirée sur ce point, le délégué a déclaré ce qui suit :

« Het Kaderbesluit 2008/615/JBZ bevat een hoofdstuk over gegevensbescherming (hoofdstuk 6). In artikel 25,2 van dit kaderbesluit zegt men het volgende: 'Met de in dit besluit voorziene verstrekking van persoonsgegevens mag pas worden begonnen nadat op het grondgebied van de bij de verstrekking betrokken lidstaten de bepalingen van dit hoofdstuk in het nationale recht zijn verwerkt. De Raad besluit met eenparigheid van stemmen of aan deze voorwaarde is voldaan.'

Vervolgens preciseert Kaderbesluit 2008/616/JBZ in artikel 20 dat de Raad dit besluit neemt op basis van een evaluatieverslag, dat is opgesteld aan de hand van een vragenlijst. Met betrekking tot de geautomatiseerde uitwisseling van gegevens in de zin van hoofdstuk 2 van Besluit 2008/615/JBZ (DNA-gegevens) wordt het evaluatieverslag tevens gebaseerd op een evaluatiebezoek en een proefrun.

De evaluatie door de Raad is intussen gebeurd. Vooraleer de Raad haar besluit met toestemming om de uitwisseling van DNA-gegevens te beginnen zou nemen, vroeg zij een kleine aanpassing van onze wetgeving. Deze aanpassing is intussen gebeurd door de wet van 10 april 2014 tot wijziging van artikel 8 van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-analyse, teneinde de internationale uitwisseling van DNAgegevens te vergemakkelijken.

Het besluit van de Raad is er dus nog niet. Te verwachten is dat de Raad dit besluit zal nemen tijdens haar vergadering in juni.

Eenmaal dit besluit genomen is, is het van belang om zo snel mogelijk artikel 20 van de wet van 7 november 2011 in werking te laten treden, omdat België al sowieso een ernstige achterstand heeft in vergelijking met andere lidstaten van de Europese Unie. Vandaar dat de Minister van Justitie nu al dit KB heeft laten opstellen. Het spreekt echter vanzelf dat het KB niet ondertekend/gepubliceerd zal worden vooraleer de Raad haar besluit genomen heeft ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES Jo BAERT