



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 63.159/3
van 30 maart 2018

avis 63.159/3
du 30 mars 2018

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
‘houdende vaststelling van de
besmettelijke ziekten voor dewelke
de procedure bedoeld in
'Hoofdstuk IX - Onderzoek naar de
mogelijkheid van overbrenging van
een ernstige besmettelijke ziekte
bij gelegenheid van een strafbaar
feit', van boek II, titel IV, van het
Wetboek van strafvordering kan
worden toegepast en tot
vaststelling van de laboratoria aan
dewelke deze onderzoeken kunnen
worden opgedragen’

un projet d'arrêté royal
‘déterminant les maladies
contagieuses pour lesquelles la
procédure visée par le 'Chapitre IX.
De l'analyse de la possibilité de
transmission d'une maladie
contagieuse grave lors de la
commission d'une infraction', du
livre II, titre IV, du Code
d'instruction criminelle, peut être
appliquée et déterminant les
laboratoires auxquels ces examens
peuvent être confiés’

Op 14 maart 2018 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 'houdende vaststelling van de besmettelijke ziekten voor dewelke de procedure bedoeld in 'Hoofdstuk IX - Onderzoek naar de mogelijkheid van overbrenging van een ernstige besmettelijke ziekte bij gelegenheid van een strafbaar feit', van boek II, titel IV, van het Wetboek van strafvordering kan worden toegepast en tot vaststelling van de laboratoria aan dewelke deze onderzoeken kunnen worden opgedragen'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 27 maart 2018. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Frédéric VANNESTE, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jo BAERT, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 30 maart 2018.

*

Le 14 mars 2018, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre de la Justice à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'déterminant les maladies contagieuses pour lesquelles la procédure visée par le 'Chapitre IX. De l'analyse de la possibilité de transmission d'une maladie contagieuse grave lors de la commission d'une infraction', du livre II, titre IV, du Code d'instruction criminelle, peut être appliquée et déterminant les laboratoires auxquels ces examens peuvent être confiés'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 27 mars 2018. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Frédéric VANNESTE, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jo BAERT, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 30 mars 2018.

*

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.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe uitvoering te geven aan artikel 524*quater*, § 1, en 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering.¹

De eerste zin van het eerstgenoemde artikel bepaalt dat als er ernstige aanwijzingen zijn dat een slachtoffer van een misdrijf “bij gelegenheid van dat strafbaar feit” besmet kan zijn met een ernstige ziekte die voorkomt op een bij een koninklijk besluit vastgestelde lijst, de procureur des Koning de verdachte kan vragen om een bloedstaal te laten afnemen om te onderzoeken of hij drager is van deze ziekte. Artikel 1 van het ontworpen besluit strekt tot het opstellen van die lijst van ziekten en vindt derhalve rechtsgrond in het genoemde artikel 524*quater*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering.

De eerste zin van artikel 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering bepaalt dat het onderzoek bedoeld in artikel 524*quater*, §§ 1, 2 en 5, van dat wetboek wordt opgedragen aan een deskundige, verbonden aan een door de Koning erkend laboratorium. Artikel 2, § 1, van het ontworpen besluit bepaalt welke laboratoria erkend zijn overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 8 oktober 1996 ‘houdende vaststelling van de criteria voor de erkenning van de referentielaboratoria voor het verworven immunodeficiëntiesyndroom’ en vindt derhalve rechtsgrond in artikel 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering.

Luidens artikel 2, § 2, van het ontworpen besluit volgen de laboratoria vermeld in paragraaf 1 de procedure zoals is bepaald in een besluit dat wordt genomen door de minister bevoegd voor volksgezondheid. Voor het uitwerken van zo een procedure wordt geen uitdrukkelijke delegatie gegeven in artikel 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering, maar er kan worden aangenomen dat de Koning daarin kan voorzien (of binnen de grenzen die aan delegaties aan ministers zijn gesteld daartoe aan de bevoegde minister een delegatie kan geven) op grond van zijn algemene uitvoeringsbevoegdheid (artikel 108 van de Grondwet), gelezen in samenhang met het artikel 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering.

¹ Het te nemen besluit is onontbeerlijk opdat de bepalingen die ervoor rechtsgrond bieden, toepassing zouden kunnen vinden. Het valt in dit licht te betreuren dat het zelf pas meer dan een jaar na de inwerkingtreding van die bepalingen wordt genomen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Gelet op hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dient aan de aanhef een lid te worden toegevoegd (dat het eerste lid wordt) waarin gewag wordt gemaakt van artikel 108 van de Grondwet, en kan in het huidige eerste lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) de rechtsgrond nog worden gespecificeerd door telkens te verwijzen naar paragraaf 1 van de artikelen 524*quater* en 524*quinquies* van het Wetboek van Strafvordering.

4. Het huidige vierde lid van de aanhef (dat het vijfde lid wordt) dient als volgt te worden geredigeerd:

“Gelet op advies 63.159/3 van de Raad van State, gegeven op 30 maart 2018, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

Artikel 2

5. Luidens artikel 2, § 2, van het ontwerp volgen de laboratoria vermeld in paragraaf 1 de procedure zoals bepaald in een besluit dat wordt genomen door de minister bevoegd voor volksgezondheid. Die delegatie is slechts aanvaardbaar voor zover ze slaat op het vaststellen van uitvoeringsmaatregelen van bijkomstige of detailmatige aard (in dit geval allicht de louter technische aspecten van de in artikel 524*quinquies*, § 1, van het Wetboek van Strafvordering bedoelde onderzoeken).

Artikelen 3 en 4

6. De artikelen 3 en 4 van het ontwerp dienen van plaats te worden verwisseld.

*

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, 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.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à pourvoir à l'exécution des articles 524*quater*, § 1^{er}, et 524*quinquies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle ¹.

La première phrase du premier article cité dispose que s'il existe des indices sérieux laissant présumer que la victime d'une infraction pourrait avoir été contaminée, « lors de la commission de cette infraction », par une des maladies graves dont la liste est établie par arrêté royal, le procureur du Roi peut demander au suspect de se soumettre à un prélèvement sanguin afin d'analyser s'il est porteur de cette maladie. L'article 1^{er} de l'arrêté en projet vise à établir cette liste de maladies et trouve dès lors un fondement juridique dans l'article 524*quater*, § 1^{er}, précité, du Code d'instruction criminelle.

La première phrase de l'article 524*quinquies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle dispose que l'analyse visée à l'article 524*quater*, §§ 1^{er}, 2 et 5, de ce code est confiée à un expert attaché à un laboratoire agréé par le Roi. L'article 2, § 1^{er}, de l'arrêté en projet énumère les laboratoires qui sont agréés conformément aux dispositions de l'arrêté royal du 8 octobre 1996 'portant fixation des critères d'agrément des laboratoires de référence pour le syndrome d'immunodéficience acquise' et trouve dès lors un fondement juridique dans l'article 524*quinquies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle.

Selon l'article 2, § 2, de l'arrêté en projet, les laboratoires mentionnés au paragraphe 1^{er} suivent la procédure déterminée par un arrêté pris par le ministre qui a la santé publique dans ses attributions. L'article 524*quinquies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle ne comporte pas de délégation expresse pour élaborer une telle procédure, mais on peut admettre que le Roi peut y pourvoir (ou, dans les limites qui sont fixées pour des délégations aux ministres, peut conférer une délégation à cet effet au ministre compétent) en se fondant sur son pouvoir général d'exécution (article 108 de la Constitution), combiné avec l'article 524*quinquies*, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle.

¹ L'arrêté envisagé est indispensable pour permettre l'application des dispositions qui lui procurent un fondement juridique. Il est regrettable à cet égard que l'arrêté même ne soit pris que plus d'un an après l'entrée en vigueur de ces dispositions.

EXAMEN DU TEXTE

PREAMBULE

3. Compte tenu de l'observation formulée à propos du fondement juridique de l'arrêté en projet, on ajoutera un alinéa au préambule (qui devient le premier alinéa) visant l'article 108 de la Constitution, et dans le premier alinéa actuel, du préambule (qui devient le deuxième alinéa) on pourra encore préciser le fondement juridique en visant chaque fois le paragraphe 1^{er} des articles 524^{quater} et 524^{quinquies} du Code d'instruction criminelle.

4. Le quatrième alinéa actuel du préambule (qui devient le cinquième alinéa) sera rédigé comme suit :

« Vu l'avis n° 63.159/3 du Conseil d'État, donné le 30 mars 2018, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973 ; ».

Article 2

5. Selon l'article 2, § 2, du projet, les laboratoires mentionnés aux paragraphe 1^{er} suivent la procédure déterminée par un arrêté pris par le ministre qui a la santé publique dans ses attributions. Cette délégation n'est admissible que dans la mesure où elle se rapporte à des mesures d'exécution accessoires ou de détail (en l'occurrence, probablement les aspects purement techniques des analyses visées à l'article 524^{quinquies}, § 1^{er}, du Code d'instruction criminelle).

Articles 3 et 4

6. Il y a lieu de permuter les articles 3 et 4 du projet.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT