

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2012-2013

8 MEI 2013

Proposition de loi modifiant la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale, en vue de créer une banque de données ADN « Personnes disparues »

AMENDEMENTS

N° 1 DE MME FAES

Art. 3

Compléter cet article par un c) rédigé comme suit :

«c) dans le 2^o, les mots «ou sur des traces découvertes de la personne disparue» sont insérés après les mots «prélevés sur une personne».

Justification

Cet amendement vise à clarifier le texte actuel de la «loi ADN». L'actuel article 2, 2^o, de la loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale définit l'échantillon de référence comme suit: «les bulbes pileux, les cellules buccales ou de sang, prélevés sur une personne afin d'établir son profil ADN». Il convient d'affiner cette définition en ce qui concerne les personnes disparues, en précisant que l'échantillon de référence peut aussi être prélevé sur des traces découvertes de la personne disparue.

Voir:

Documents du Sénat:

5-1633 - 2011/2012:

N° 1: Proposition de loi de Mme Faes et consorts.

BELGISCHE SENAAT

ZITTING 2012-2013

8 MEI 2013

Wetsvoorstel tot wijziging van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken met het oog op de oprichting van een DNA-gegevensbank «Vermiste personen»

AMENDEMENTEN

Nr. 1 VAN MEVROUW FAES

Art. 3

Dit artikel aanvullen met een littera c), luidende :

«c) in het 2^o worden na de woorden «genomen op een persoon» de woorden «of op aangetroffen sporen van de vermist persoon, » ingevoegd.

Verantwoording

Dit amendement heeft tot doel om de bestaande DNA-wet verder te verduidelijken. Het huidige artikel 2, 2^o van de wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken bepaalt als definitie voor referentiestaal het volgende «de haarwortels, de wangslijmvlies- of bloedcellen genomen op een persoon om zijn DNA-profiel op te stellen». Deze definitie dient verduidelijkt te worden wat betreft vermist personen, met name dat het DNA-referentiestaal kan genomen worden op aangetroffen sporen van de vermist persoon.

Zie:

Stukken van de Senaat:

5-1633 - 2011/2012:

Nr. 1 : Wetsvoorstel van mevrouw Faes c.s.

Nº 2 DE MME FAES

Art. 6

Remplacer cet article par la disposition suivante :

« Art. 6. Dans l'article 5quater de la même loi, inséré par la loi 7 novembre 2011, les modifications suivantes sont apportées :

1^o dans le § 1^{er}, les mots « et 5ter, § 3, alinéa 2, » sont remplacés par les mots « , 5ter, § 3, alinéa 2, et 8quater, § 4, alinéa 5, »;

2^o il est ajouté un § 5 rédigé comme suit :

« § 5. S'il est question d'un profil tel que visé à l'article 8quater, le magistrat concerné ne peut utiliser le lien positif que dans la finalité visée à l'article 3, § 2. » »

Justification

1) Le présent amendement vise à inscrire la proposition de loi à l'examen dans la logique de la loi du 7 novembre 2011 qui a modifié la « loi ADN » (loi du 22 mars 1999 relative à la procédure d'identification par analyse ADN en matière pénale). En effet, cette loi modificative du 7 novembre 2011 a inséré dans la loi ADN un article 5quater fixant les dispositions générales conformément auxquelles le gestionnaire des banques nationales de données ADN ou son délégué doit enregistrer les profils ADN et les comparer aux profils déjà stockés dans les banques de données en question. Dans sa version actuelle, l'article 6 de la proposition de loi à l'examen prévoit une procédure presque identique mais rompt inutilement avec la logique de la loi modificative de 2011. Outre qu'elle n'est pas nécessaire, l'instauration d'une procédure distincte vient compliquer inutilement la loi ADN. C'est pourquoi l'auteur de l'amendement suggère d'inscrire dans l'actuel article 5quater les modifications nécessitées par la proposition de loi « Personnes disparues ». C'est dans cette optique qu'est insérée dans l'article 5quater, § 1^{er}, une référence au nouvel article 8quater.

Cette insertion dans l'article 5quater a une conséquence particulière. Au départ, les auteurs envisageaient uniquement la comparaison d'un profil ADN d'une personne disparue avec les profils stockés dans les banques de données ADN « Personnes disparues » et « Criminalistique », et non avec les profils contenus dans la banque de données ADN « Condamnés ». Or, la pratique montre que ce type de comparaison est tout aussi utile. En effet, il se peut qu'une personne disparue ait fait l'objet d'une condamnation dans le passé et qu'elle ait, à ce titre, été enregistrée dans la banque de données ADN « Condamnés ». Par conséquent, en procédant également à la comparaison avec les profils ADN de cette banque de données, on accroît les chances d'identification de la personne disparue. À cet égard, l'auteur de l'amendement tient à rappeler une fois encore la finalité de la banque de données ADN « Personnes disparues » : celle-ci ne peut être utilisée que pour « permettre d'identifier directement ou indirectement des personnes décédées inconnues ou faciliter la recherche de personnes disparues ».

2) Le présent amendement vise à prévoir ce qu'il y a lieu de faire dans l'hypothèse où la comparaison d'un profil ADN avec les profils stockés dans les différentes banques de données ferait également apparaître un lien positif hors de la finalité d'identification de personnes disparues. Au cours des auditions, plusieurs

Nr. 2 VAN MEVROUW FAES

Art. 6

Dit artikel vervangen door wat volgt :

« Art. 6. In artikel 5quater van dezelfde wet, ingevoegd bij de wet van 7 november 2011, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1^o In § 1 worden de woorden « en 5ter, § 3, tweede lid, » vervangen door de woorden « ,5ter, § 3, tweede lid en 8quater, § 4, vijfde lid »;

2^o Een § 5 toevoegen, luidende :

« § 5 In geval het een profiel betreft als bedoeld in artikel 8quater kan de betrokken magistraat het positieve verband slechts aanwenden voor de in artikel 3, § 2 bedoelde finaliteit. » »

Verantwoording

Dit amendement heeft tot doel het voorliggende wetsvoorstel in te schrijven in de logica van de wet van 7 november 2011 die de DNA-wet (wet van 22 maart 1999 betreffende de identificatieprocedure via DNA-onderzoek in strafzaken) wijzigde. Deze wijzigingswet van 7 november 2011 voegde immers een artikel 5quater in de DNA-wet in dat de algemene bepalingen vastlegt volgens welke de beheerder van de nationale DNA-gegevensbanken of zijn gemachtigde de DNA-profielen moet opslaan en vergelijken met de profielen die reeds aanwezig zijn in de betrokken gegevensbanken. Huidig artikel 6 van voorliggend wetsvoorstel voorziet een bijna identieke procedure, maar doorbreekt onnodig de logica van de wijzigingswet van 2011. Het inschrijven van een aparte procedure blijkt ten eerste niet nodig en maakt bovendien de DNA-wet nodeloos complex. Daarom kiest dit amendement ervoor om de noodzakelijke wijzigingen ten gevolge van dit wetsvoorstel « Vermiste personen » in het bestaande artikel 5quater in te schrijven. Daarom wordt in artikel 5quater, § 1^{er} een verwijzing naar het nieuwe artikel 8quater ingevoegd.

Deze inschrijving in artikel 5quater heeft een bijzonder gevolg. Aanvankelijk hadden indieners enkel de vergelijking van een DNA-profiel van een vermiste persoon met de DNA-gegevensbanken « Vermiste personen » en « Criminalistiek » voor ogen. Een vergelijking met de DNA-gegevensbank « Veroordeelden » werd niet voorzien. Nochtans wordt vanuit de praktijk gewezen op het feit dat dit een even nuttig instrument is. Het is immers mogelijk dat een vermiste persoon in het verleden veroordeeld was en opgenomen werd in het de DNA-gegevensbank « Veroordeelden ». Een vergelijking met ook deze gegevensbank verhoogt dus de kans op identificatie van een vermiste persoon. Op dit punt wenst indiener wel opnieuw te verwijzen naar de finaliteit van de DNA-gegevensbank vermiste personen. Deze gegevensbank mag uitsluitend aangewend worden « teneinde onbekende doden direct of indirect te kunnen identificeren of om de opsporing van vermiste personen te vergemakkelijken ».

Dit amendement komt tegemoet aan de problematiek dat bij een vergelijking van een DNA-profiel met de verschillende gegevensbanken ook een positieve verband kan gevonden worden buiten de finaliteit van identificatie van vermiste personen. Tijdens de hoorzittingen merkten verschillende experten op dat het niet

experts ont souligné qu'il n'était pas possible de comparer sélectivement un profil ADN au contenu des banques de données. En d'autres termes, lorsque le profil ADN d'une personne disparue est comparé aux profils stockés dans la banque de données ADN «Criminalistique», il est comparé au profil ADN de toutes les traces présentes. D'un point de vue technique, on ne peut donc pas éviter qu'une personne disparue soit encore mise en relation avec le lieu d'un délit qu'elle aurait elle-même commis. Le gestionnaire des banques nationales de données peut donc être confronté à plusieurs liens positifs. En outre, l'INCC a encore fait remarquer lors des auditions qu'il n'appartient pas à ce gestionnaire de décider de quelle finalité relève telle ou telle information. Ainsi que l'INCC l'a rappelé à juste titre, cette décision revient à un magistrat, ce que le présent amendement vise dès lors à préciser explicitement. Le magistrat concerné recevra donc tous les liens positifs du profil ADN, mais ne pourra ensuite utiliser que le lien positif spécifique qui correspond à la finalité pour laquelle il a fait prélever le matériel ADN de la personne disparue.

N° 3 DE MME FAES

Art. 7/1 (nouveau)

Insérer un article 7/1 rédigé comme suit :

«*Art. 7/1. Dans l'article 8 de la même loi, remplacé en dernier lieu par la loi du 7 novembre 2011, les mots «banques nationales de données ADN» sont chaque fois remplacés par les mots «banques nationales de données ADN «Condamnés» et «Criminalistique».*»

Justification

Cet amendement modifie l'article 8 de la «loi ADN» en vue d'éviter que les profils ADN de personnes disparues ne soient automatiquement échangés avec des points de contact étrangers à des fins de consultation et de comparaison automatisée de profils ADN. Bien qu'un tel échange soit possible pour les profils ADN enregistrés dans les banques de données ADN «Criminalistique» et «Condamnés», il doit être exclu dans le cas de la banque de données ADN «Personnes disparues». Le but n'est pas de faire de la nouvelle banque de données ADN un instrument automatique dans le cadre d'enquêtes pénales à l'étranger. Toutefois, il est important de noter que le présent amendement n'exclut pas totalement les échanges internationaux, puisqu'il reste tout à fait possible de demander des données dans un dossier individuel, dans le cadre de l'entraide judiciaire.

N° 4 DE MME FAES

Art. 8

Dans l'article 8*quater* proposé, apporter les modifications suivantes :

1º dans le § 3, alinéa 2, remplacer les mots «à l'intéressé» par les mots «au parent concerné»;

mogelijk is om een DNA-profiel selectief te vergelijken met de gegevensbanken. Met andere woorden wanneer een DNA-profiel van een vermist persoon vergeleken wordt met de DNA-gegevensbank «Criminalistiek» wordt dit profiel vergeleken met het DNA-profiel van alle aanwezige sporen. Technisch is het dus niet te vermijden dat de vermist persoon ook nog zou gelinkt worden aan een plaats delict waar hij zelf de dader van een misdrijf zou kunnen geweest zijn. De beheerder van de nationale gegevensbanken kan dus geconfronteerd worden met verschillende positieve verbanden. Tijdens de hoorzittingen merkte het NICC bovendien nog op dat het niet aan deze beheerder toekomt om te beslissen welke informatie tot welke finaliteit behoort. Terechte stelde het NICC tijdens de hoorzittingen dat deze beslissing toekomt aan een magistraat. Dit amendement wil hier dan ook aan tegemoet komen door dit uitdrukkelijk zo te bepalen. De betrokken magistraat zal dus alle positieve verbanden van het DNA-profiel ontvangen en vervolgens slechts dat positieve verband mogen aanwenden waarvoor hij het DNA-materiaal van de vermist persoon heeft laten afnemen.

Nr. 3 VAN MEVROUW FAES

Art. 7/1 (nieuw)

Een artikel 7/1 invoegen, luidende :

«*Art. 7/1. In artikel 8 van dezelfde wet, laatst gewijzigd bij de wet van 7 november 2011, worden de woorden «de nationale DNA-gegevensbanken» telkens vervangen door de woorden «de nationale DNA-gegevensbanken «Veroordeelden» en «Criminalistiek».*»

Verantwoording

Dit amendement wijzigt artikel 8 van de DNA-wet teneinde te vermijden dat de DNA-profielen van vermist personen automatisch uitgewisseld worden met buitenlandse contactpunten met het oog op geautomatiseerde bevragingen en vergelijkingen van DNA-profielen. Waar dit wel mogelijk is voor de DNA-profielen die zijn opgenomen in de DNA-gegevensbanken «Criminalistiek» en «Veroordeelden», dient dit te worden uitgesloten voor de DNA-gegevensbank «Vermiste Personen». De indiener heeft niet tot doel dat de nieuwe DNA-gegevensbank een automatisch instrument in buitenlandse stafonderzoeken wordt. Het is echter wel belangrijk op te merken dat dit amendement internationale uitwisseling niet volledig uitsluit. Het blijft immers perfect mogelijk om in het kader van rechtshulp in een individueel dossier gegevens op te vragen.

Nr. 4 VAN MEVROUW FAES

Art. 8

In het voorgestelde artikel 8*quater* de volgende wijzigingen aanbrengen :

1º In § 3, tweede lid, de woorden «de betrokkenen» vervangen door de woorden «de betrokken bloedverwant»;

2^o dans le § 3, alinéa 2, 2^o, remplacer les mots «afin de permettre» par les mots «*dans le but exclusif de permettre*»;

3^o dans le § 4, alinéa 4, insérer les mots «, en indiquant qu'il s'agit d'un profil destiné à la banque de données ADN «Personnes disparues»» après les mots «l'échantillon de référence»;

4^o remplacer le § 5 par ce qui suit :

«§ 5. Le prélèvement d'échantillons de référence d'un parent en ligne ascendante, en ligne descendante ou en ligne collatérale de la personne disparue n'est possible qu'avec le consentement du parent concerné.»

Justification

1) Cet amendement a pour but de clarifier le texte actuel. En effet, il n'est possible de communiquer les informations requises qu'au parent concerné. Le texte initial prévoyait, sans le vouloir, que ces informations devaient aussi être communiquées à la personne disparue.

2) Au cours des auditions, les représentants de l'Institut national de Criminalistique et de Criminologie ont souligné qu'il fallait améliorer l'information à l'intéressé, étant donné que la comparaison au contenu des banques de données ADN peut faire apparaître l'existence d'un lien positif entre l'intéressé et un délit qui a été commis. Afin de respecter le droit de ne pas s'accuser soi-même, cet amendement vise à préciser que la comparaison avec les banques de données «Personnes disparues» et «Criminalistique» ne peut se faire que dans un seul but de permettre l'identification de la personne disparue.

3) Cet amendement vise à préciser le texte. Comme plusieurs banques de données ADN sont constituées, il faut que l'expert concerné ainsi que le gestionnaire des banques nationales de données ADN (à qui l'expert transmet directement le profil ADN) sachent clairement pour quelle banque de données ADN le profil est établi. À cet effet, l'amendement précise que le procureur du Roi doit communiquer à l'expert qu'il s'agit d'un profil destiné à la banque de données ADN «Personnes disparues».

4) Le texte initial du § 5 prévoyait que tant l'identification directe (par exemple, des traces d'ADN prélevées sur une brosse à dents ou sur un vêtement de la personne disparue) que l'identification indirecte (par prélèvement d'un échantillon de référence d'un parent) n'étaient possibles qu'avec le consentement de certains parents ou cohabitants légaux ou de fait de la personne disparue. Au cours des auditions, certains intervenants ont attiré l'attention sur les difficultés pratiques que pose la condition prévoyant que les membres de la famille doivent également donner leur consentement pour un prélèvement de matériel ADN susceptible de mener directement à l'identification de la personne disparue. Prenons un exemple : si l'on retrouve sur le lieu d'un délit un manteau portant des traces de sang, mais aucune indication quant à son propriétaire, le procureur du Roi peut ordonner sans problème un prélèvement d'ADN à des fins d'analyse. Par contre, si l'identité du propriétaire est connue (le manteau trouvé contient par exemple une indication de son identité), le procureur doit d'abord rechercher d'éventuels membres de la famille de l'intéressé. Or, cette information n'est pas toujours disponible, surtout pour les personnes de nationalité étrangère. Étant donné ces difficultés pratiques, l'auteure de l'amendement suggère que l'on

2^o In § 3, tweede lid, 2^o, tussen de woorden «de nationale gegevensbank «Vermiste personen» en «Criminalistiek»» en de woorden «ten einde direct of indirect», het woord «uitsluitend» invoegen;

3^o In § 4, vierde lid, na de woorden «referenties-taal» de woorden «, met vermelding dat het een profiel voor de DNA-gegevensbank «Vermiste personen» betreft» invoegen;

4^o paragraaf 5 vervangen door wat volgt :

«§ 5. Afname van referentiestalen van een bloedverwant van de vermiste persoon in de opgaande lijn, in de neergaande lijn of in de zijlijn kunnen slechts mits toestemming van de betrokken bloedverwant.»

Verantwoording

Dit amendement heeft tot doel de huidige tekst te verduidelijken. Het is immers maar mogelijk om enkel aan de betrokken bloedverwant de vereiste informatie mee te delen. De oorspronkelijke tekst voorzag onbedoeld ook de mededeling van deze informatie aan de vermiste persoon.

Tijdens de hoorzitting met vertegenwoordigers van het Nationaal Instituut voor Criminalistiek en Criminologie werd opgemerkt dat de informatie aan de betrokkenen beter moet, aangezien het bij het vergelijken met de DNA-gegevensbanken mogelijk is dat er een positief verband tussen de betrokkenen en het misdrijf is. Ten einde het recht zichzelf niet te beschuldigen te respecteren, verduidelijkt dit amendement dat de vergelijking met de databanken «Vermiste personen» en «Criminalistiek» uitsluitend kan om de identificatie van de vermiste persoon mogelijk te maken.

Dit amendement heeft tot doel de tekst te verduidelijken. Aangezien verschillende DNA-databanken opgericht worden, dient het voor de betrokken deskundige, evenals voor de beheerder van de nationale DNA-gegevensbanken (die het DNA-profiel rechtstreeks van de deskundige ontvangt), duidelijk te zijn voor welke DNA-gegevensbank het profiel wordt opgesteld. Hiertoe voorziet dit amendement dat de procureur des Konings aan de deskundige dient mee te delen dat het een profiel voor de DNA-gegevensbank «Vermiste personen» betreft.

De oorspronkelijke tekst van § 5 stelde dat zowel directe identificatie (bijvoorbeeld DNA-materiaal op een tandenborstel of een kledingstuk van de vermiste persoon) als indirecte identificatie (via de afname van een referentiestaal van een bloedverwant) slechts mogelijk was mits toestemming van bepaalde bloedverwanten of wettelijk of feitelijk samenwonenden van de vermiste persoon. Tijdens de hoorzittingen werd opgemerkt dat het in de praktijk moeilijk werkbaar is als familieleden ook toestemming dienen te geven voor afname van DNA-materiaal dat direct tot de identificatie van de vermiste persoon zou kunnen leiden. Dit wordt duidelijk met een voorbeeld : wanneer men op een plaats delict een jas met bloedsporen vindt zonder enige verwijzing naar de eigenaar van de jas, zou de procureur des Konings zonder problemen de afname van DNA-materiaal kunnen bevelen voor analyse. Zou daarentegen de eigenaar wel bekend zijn (zijn naam staat bijvoorbeeld in de gevonden jas) dan zou de procureur eerst op zoek moeten naar mogelijke familieleden. Deze informatie is niet altijd beschikbaar, zeker niet wanneer het over vreemdelingen gaat. In het licht van deze praktische moeilijkheid kiest dit amendement ervoor om de toestemming in geval van directe identificatie weg te laten. Het betreft hier immers de

renonce à la formalité du consentement dans l'hypothèse de l'identification directe. Il est en effet question, en l'occurrence, d'un prélèvement d'ADN d'une personne disparue et non d'un prélèvement d'ADN des membres de la famille. En outre, la collectivité a tout intérêt à ce que les personnes disparues soient retrouvées rapidement ou à ce que des corps non identifiés puissent l'être dans les plus brefs délais. L'amendement est dès lors formulé de telle manière que le consentement du parent concerné ne soit requis que pour l'identification indirecte (c'est-à-dire par prélèvement d'un échantillon de référence d'un parent de la personne disparue).

N° 5 DE MME FAES

Art. 9

Dans cet article, remplacer les mots «le premier jour du vingt-quatrième mois qui suit celui au cours duquel elle aura été publiée» par les mots «un an après sa publication».

Justification

Il ressort de l'audition des représentants de l'Institut national de Criminalistique et de Criminologie que le délai prévu pour l'entrée en vigueur, à savoir au plus tard vingt-quatre mois après la publication de la loi, est trop long. À la lumière de cet élément, l'auteur du présent amendement propose de ramener ce délai à un an au maximum après la publication de la loi au *Moniteur belge*.

afname van DNA-materiaal van een vermist persoon — niet van DNA-materiaal van de familieleden. Bovendien heeft de maatschappij er alle belang bij dat vermist personen snel gevonden worden of dat ongeïdentificeerde lichamen snel kunnen geïdentificeerd worden. Het amendement wordt dan ook zo geformuleerd dat enkel voor indirecte identificatie (met andere woorden door de afname van een referentiestaal van een bloedverwant van de vermist persoon) de toestemming van de betrokken bloedverwant vereist is.

Nr. 5 VAN MEVROUW FAES

Art. 9

In dit artikel de woorden «op de eerste dag van de vierentwintigste maand na die waarin» vervangen door de woorden «één jaar nadat».

Verantwoording

Uit de hoorzitting met vertegenwoordigers van het Nationaal Instituut voor Criminalistiek en Criminologie werd aangegeven dat de voorziene inwerkingtreding van uiterlijk vierentwintig maanden na de publicatie van de wet in een te lange periode van inwerkingtreding voorzag. In het licht hiervan stelt de indiener voor om deze periode te verkorten tot maximaal één jaar na publicatie.

Inge FAES.