

BELGISCHE SENAAAT

—————
 BUITENGEWONE ZITTING 2007
 —————

26 JULI 2007
 —————

HERZIENING VAN DE GRONDWET

Herziening van artikel 150 van de Grondwet

—————
(Verklaring van de wetgevende macht, zie « Belgisch Staatsblad » nr. 131, Ed. 2 van 2 mei 2007)
 —————

VOORSTEL VAN DE HEER PHILIPPE MAHOUX
 —————

TOELICHTING

—————
 Dit voorstel tot herziening van de Grondwet neemt de tekst over van een voorstel dat reeds op 24 april 2007 in de Senaat werd ingediend (stuk Senaat, nr. 3-2446/1 — 2006/2007).

A. Huidige toestand

Artikel 150 van de Grondwet bepaalt thans dat de jury wordt ingesteld voor alle criminele zaken (1), alsook voor politieke en drukpersmisdrijven. Ingevolge de wet van 7 mei 1999 werden drukpersmisdrijven die door racisme of xenofobie zijn ingegeven, aan de bevoegdheid van het hof van assisen onttrokken (2).

Deze bevoegdheid van het hof van assisen kadert in de klassieke driedelige indeling van misdrijven in overtredingen, die voor de politierechtbank komen, wanbedrijven die tot de bevoegdheid van de correctionele rechtbank behoren en misdaden die in principe gereserveerd zijn voor het hof van assisen.

De driedelige indeling van de misdrijven, die aan de rechter duidelijk maakt welke de toepasselijke regels van het strafrecht en het strafprocesrecht zijn, wordt echter voortdurend op de helling gezet door de stelselmatig uitgebreide techniek van correctionalisatie (en — in veel mindere mate — contraventionalisatie).

—————
 (1) Wet van 7 mei 1999 tot wijziging van de Grondwet, *Belgisch Staatsblad* van 29 mei 1999.

(2) Naast de niet-gecorrectionaliseerde misdaden is het hof van assisen ook bevoegd voor wanbedrijven en overtredingen die samenhangen met zulke misdaden.

SÉNAT DE BELGIQUE

—————
 SESSION EXTRAORDINAIRE DE 2007
 —————

26 JUILLET 2007
 —————

RÉVISION DE LA CONSTITUTION

Révision de l'article 150 de la Constitution

—————
(Déclaration du pouvoir législatif, voir le « Moniteur belge » n° 131, Éd. 2 du 2 mai 2007)
 —————

PROPOSITION DE M. PHILIPPE MAHOUX
 —————

DÉVELOPPEMENTS

—————
 La présente proposition de révision de la Constitution reprend le texte d'une proposition qui a déjà été déposée au Sénat le 24 avril 2007 (doc. Sénat, n° 3-2446/1 — 2006/2007).

A. Situation actuelle

L'article 150 de la Constitution dispose que le jury est établi en toutes matières criminelles (1) et pour les délits politiques et de presse. À la suite de la loi du 7 mai 1999, les délits de presse inspirés par le racisme ou la xénophobie ont été soustraits à la compétence de la cour d'assises (2).

Cette compétence de la cour d'assises s'inscrit dans le cadre de la répartition classique des délits en trois catégories : les contraventions jugées par le tribunal de police, les délits relevant de la compétence du tribunal correctionnel et les crimes, réservés, en principe, à la cour d'assises.

La répartition tripartite des infractions, qui détermine quelles sont les règles de droit pénal et de procédure pénale applicables, est toutefois constamment remise en question par la technique sans cesse étendue de la correctionnalisation (et — dans une bien moindre mesure — de la contraventionnalisation).

—————
 (1) Loi du 7 mai 1999 modifiant la Constitution, *Moniteur belge* du 29 mai 1999.

(2) Outre les crimes non correctionnalisés, la cour d'assises est également compétente pour les délits et infractions liés à de tels crimes.

Sinds de wet van 1 februari 1977, tot wijziging van de Wet van 4 oktober 1867 op de verzachtende omstandigheden en het Strafwetboek (1), kan een misdaad door de onderzoeksgerechten naar de correctionele rechtbank worden verwezen, via de aanneming van verzachtende omstandigheden, voor zover de wettelijk voorziene straf ten hoogste 20 jaar opsluiting bedraagt. Voordien bestond deze mogelijkheid slechts ingeval de wettelijke straf ten hoogste 15 jaar opsluiting bedroeg en in enkele gevallen waar de normale straf maximaal 20 jaar bedroeg. De wetten van 6 februari 1985 (2), van 11 juli 1994 (3), van 13 april 1995 (4), van 28 november 2000 (5) en van 23 januari 2003 (6), verruimden verder de toepassingsmogelijkheden van de correctionalisatie, zodat ook een aantal misdaden waarvan de wettelijke straf meer dan 20 jaar bedraagt, kunnen worden gecorrectionaliseerd (7).

(1) Wet van 1 februari 1977, tot wijziging van de wet van 4 oktober 1867 op de verzachtende omstandigheden en het Strafwetboek, *Belgisch Staatsblad* van 19 februari 1977.

(2) Wet van 6 februari 1985 tot wijziging van de wet van 4 oktober 1867 op de verzachtende omstandigheden, *Belgisch Staatsblad* van 19 februari 1985.

(3) Wet van 11 juli 1994 betreffende de politierechtbanken en houdende een aantal bepalingen betreffende de versnelling en de modernisering van de strafrechtspleging, *Belgisch Staatsblad* van 21 juli 1994.

(4) Wet van 13 april 1995 betreffende seksueel misbruik ten aanzien van minderjarigen, *Belgisch Staatsblad* van 25 april 1995.

(5) Wet van 28 november 2000 betreffende de strafrechtelijke bescherming van minderjarigen, *Belgisch Staatsblad* van 17 maart 2001.

(6) Wet van 23 januari 2003 houdende harmonisatie van de geldende wetsbepalingen met de wet van 10 juli 1996 tot afschaffing van de doodstraf en tot wijziging van de criminele straffen, *Belgisch Staatsblad* van 13 maart 2003.

(7) Concreet kunnen vandaag de volgende misdaden aan de bevoegdheid van het hof van assisen onttrokken worden :

— alle misdaden waarvan de in de wet bepaalde straf twintig jaar opsluiting niet te boven gaat;

— de misdaad bedoeld in artikel 347bis van het Strafwetboek, wanneer de gijzeling voor de gegijzelden geen andere gevolgen heeft dan een blijvende fysieke of psychische ongeschiktheid, ongeacht de leeftijd van de gegijzelde persoon;

— de misdaad bedoeld in artikel 472 van het Strafwetboek die met toepassing van artikel 473 van hetzelfde Wetboek met opsluiting van twintig jaar tot dertig jaar wordt gestraft, wanneer het geweld of de bedreiging voor het slachtoffer geen andere gevolgen heeft dan een blijvende fysieke of psychische ongeschiktheid;

— de misdaad bedoeld in artikel 510 van het Strafwetboek, die met toepassing van artikel 513, tweede lid, van hetzelfde Wetboek wordt gestraft met opsluiting van twintig jaar tot dertig jaar omdat de brand bij nacht is gesticht;

— De misdaad bedoeld in artikel 518, eerste lid, van het Strafwetboek, die met toepassing van het tweede lid van hetzelfde artikel wordt gestraft met tweeëntwintig jaar opsluiting;

— de misdaad bedoeld in artikel 530, laatste lid, van het Strafwetboek, die met toepassing van artikel 531 van hetzelfde Wetboek wordt gestraft met twintig jaar tot dertig jaar opsluiting wanneer het geweld of de bedreiging voor het slachtoffer geen andere gevolgen heeft dan een blijvende ongeschiktheid tot het verrichten van persoonlijke arbeid bepaald in artikel 400 van hetzelfde Wetboek;

— de misdaad bedoeld in artikel 375, laatste lid, van het Strafwetboek.

Depuis la loi du 1^{er} février 1977 modifiant la loi du 4 octobre 1867 sur les circonstances atténuantes et le Code pénal (1), un crime peut être renvoyé par les juridictions d'instruction devant le tribunal correctionnel, par le biais de l'admission de circonstances atténuantes, pour autant que la peine prévue par la loi s'élève à 20 ans de réclusion maximum. Auparavant, cette possibilité n'existait que si la peine légale s'élevait à 15 ans de réclusion maximum et dans quelques cas où la peine normale s'élevait à 20 ans maximum. Les lois des 6 février 1985 (2), 11 juillet 1994 (3), 13 avril 1995 (4), 28 novembre 2000 (5) et 23 janvier 2003 (6) ont encore élargi les possibilités d'application de la correctionnalisation, de sorte qu'un certain nombre de crimes pour lesquels la peine légale excède 20 ans peuvent être correctionnalisés (7). En outre, la loi du 11 juillet 1994 a également permis que

(1) Loi du 1^{er} février 1977 modifiant la loi du 4 octobre 1867 sur les circonstances atténuantes et le Code pénal, *Moniteur belge* du 19 février 1977.

(2) Loi du 6 février 1985 modifiant la loi du 4 octobre 1867 sur les circonstances atténuantes, *Moniteur belge* du 19 février 1985.

(3) Loi du 11 juillet 1994 relative aux tribunaux de police et portant certaines dispositions relatives à l'accélération et à la modernisation de la justice pénale, *Moniteur belge* du 21 juillet 1994.

(4) Loi du 13 avril 1995 relative aux abus sexuels à l'égard des mineurs, *Moniteur belge* du 25 avril 1995.

(5) Loi du 28 novembre 2000 relative à la protection pénale des mineurs, *Moniteur belge* du 17 mars 2001.

(6) Loi du 23 janvier 2003 relative à la mise en concordance des dispositions légales en vigueur avec la loi du 10 juillet 1996 portant abolition de la peine de mort et modifiant les peines criminelles, *Moniteur belge* du 13 mars 2003.

(7) Concrètement, les crimes suivants peuvent aujourd'hui être soustraits à la compétence de la cour d'assises :

— tous les crimes pour lesquels la peine prévue par la loi n'excède pas vingt ans de réclusion;

— le crime visé à l'article 347bis du Code pénal, lorsque la prise d'otages n'a causé aux otages qu'une incapacité permanente physique ou psychique, quel que soit l'âge de la personne prise comme otage;

— le crime visé à l'article 472 du Code pénal, qui, par application de l'article 473 du même Code, est puni la réclusion de vingt ans à trente ans, si les violences ou les menaces n'ont eu pour la victime d'autres suites qu'une incapacité permanente physique ou psychique;

— le crime visé à l'article 510 du Code pénal, qui, par application de l'article 513, alinéa 2, du même Code, est puni de la réclusion de vingt ans à trente ans du fait que le feu a été mis pendant la nuit;

— le crime visé à l'article 518, alinéa 1^{er}, du Code pénal, qui, par application de l'alinéa 2 du même article, est puni de vingt-deux ans de réclusion;

— le crime visé à l'article 530, dernier alinéa, du Code pénal, qui, par application de l'article 531 du même Code, est puni de vingt ans à trente ans de réclusion si les violences ou les menaces n'ont pour la victime d'autres suites qu'une incapacité permanente de travail personnel prévue à l'article 400 du même Code;

— le crime visé à l'article 375, dernier alinéa, du Code pénal.

Bovendien kan ingevolge de wet van 11 juli 1994 de procureur des Konings, wanneer er geen gerechtelijk onderzoek is geweest, eveneens de correctionalisatie voorstellen.

Verder is correctionalisatie door raadkamer of kamer van inbeschuldigingstelling ook mogelijk op grond van de aanneming van een strafverminderende verschoningsgrond (1). Dit is met name het geval voor de uitlokking.

Door de techniek van de correctionalisering — welke trouwens ook nog kan worden toegepast bij de berechting door de vonnisgerechten — kan de strafmaat afgestemd worden op de concrete ernst van de feiten en de persoon van de dader. Evenwel is de correctionalisering door de raadkamer en kamer van inbeschuldigingstelling in de praktijk verworpen tot een onberedeneerd automatisme dat ertoe strekt de meeste misdaden aan het hof van assisen te onttrekken. Bovendien gaat het ook conceptueel om een betwistbaar mechanisme, in de zin dat het onderzoeksgerecht — dat geen uitspraak kan doen over het bewezen zijn van de feiten — op een anticipatieve en voor het vonnisgerecht bindende wijze oordeelt dat indien de feiten bewezen zouden verklaard worden, er verzachtende omstandigheden bestaan welke van die aard zijn dat slechts een straf van een lagere misdrijfscategorie moet worden opgelegd. De als uitzondering bedoelde mogelijkheid van correctionalisatie en contraventionalisatie is de algemene regel geworden waardoor de grondwettelijke regels inzake de bevoegdheid in criminele zaken worden miskend en waardoor de notie verzachtende omstandigheden wordt uitgehold (2).

B. Voorstel

De Commissie tot hervorming van het hof van assisen wenst de bevoegdheid van het hof van assisen niet uit te breiden.

Verder acht zij de huidige kunstmatige praktijk van systematische correctionalisatie, via de aanneming van soms behoorlijk illusoire verzachtende omstandigheden, absoluut onbevredigend.

De bestaande regeling brengt vanwege de soevereine appreciatiebevoegdheid betreffende de verwijzing van het dossier naar de correctionele rechtbank of het hof van assisen, bovendien het gelijkheidsbeginsel in gevaar. Het is immers mogelijk dat bepaalde rechtsgebieden op basis van wisselende beleidsover-

(1) Artikelen 411-414 van het Strafwetboek.

(2) Aldus wordt bijvoorbeeld de omstandigheid dat men niet eerder veroordeeld is tot een criminele straf of tot verschillende correctionele straffen waar nodig als een verzachtende omstandigheid aangemerkt teneinde een verwijzing naar het hof van assisen te vermijden.

la correctionnalisation intervient à l'initiative du procureur du Roi lorsqu'il n'y a pas d'instruction.

Par ailleurs, la correctionnalisation par la chambre du conseil ou la chambre des mises en accusation est également possible sur la base de l'admission d'une cause d'excuse atténuant la peine (1). C'est notamment le cas de la provocation.

La technique de la correctionnalisation — laquelle peut d'ailleurs encore être appliquée lors du jugement par les juridictions de jugement — permet de faire correspondre le taux de la peine à la gravité concrète des faits et à la personnalité de l'auteur. Dans la pratique toutefois, la correctionnalisation par la chambre du conseil et par la chambre des mises en accusation a été utilisée de manière systématique en vue de soustraire le plus de crimes possible à la cour d'assises. En outre, il s'agit également, d'un point de vue conceptuel, d'un mécanisme contestable en ce sens que la juridiction d'instruction — qui ne peut statuer sur la question de savoir si les faits sont établis — considère d'une manière anticipative et contraignante pour la juridiction de jugement que si les faits devaient être établis, il existe des circonstances atténuantes de telle nature qu'il ne faut infliger qu'une peine d'une catégorie d'infractions inférieure. La possibilité de correctionnalisation et de contraventionnalisation à titre exceptionnel est devenue la règle générale, détournant la règle constitutionnelle de compétence en matière criminelle et vidant la notion de circonstances atténuantes de toute sa substance (2).

B. Propositions

La Commission de réforme de la cour d'assises ne souhaite pas étendre la compétence de la cour d'assises.

Par ailleurs, elle considère que l'actuelle pratique artificielle de la correctionnalisation systématique, via l'admission de circonstances atténuantes parfois assez illusoire, est tout à fait insatisfaisante.

La réglementation actuelle compromet en outre le principe d'égalité en raison du pouvoir d'appréciation souverain pour le renvoi du dossier devant le tribunal correctionnel ou la cour d'assises. En effet, il se peut que, sur la base de considérations d'ordre politique changeantes, certains ressorts renvoient subitement

(1) Articles 411-414 du Code pénal.

(2) À titre d'exemple, lorsque cela s'avère nécessaire, le fait de ne pas avoir été condamné antérieurement à une peine criminelle ou à diverses peines correctionnelles est considéré comme une circonstance atténuante afin d'éviter un renvoi devant la cour d'assises.

wegingen plots zaken voor het hof van assisen brengen die in andere rechtsgebieden blijvend worden gecorrectionaliseerd.

Door de quasi-automatische toepassing van de correctionalisatie door de onderzoeksgerechten komt het huidige systeem volgens de Commissie ook op gespannen voet te staan met het legaliteitsbeginsel. De Commissie is de mening toegedaan dat indien de thans geldende maatschappelijke strafopvattingen, voor een aantal misdrijven niet meer corresponderen met de strafmaten waarin de wet voorziet — en die nog in zeer grote mate teruggaan op het Strafwetboek van 1867 — het aan de wetgever toekomt om zijn verantwoordelijkheid te nemen en over te gaan tot een aanpassing van de in de wet voorziene straffen.

Binnen haar mandaat opteert de Commissie daarom voor een bevoegdheidsomschrijving voor het hof van assisen op basis van een positieve, limitatieve lijst van de misdaden die tot deze bevoegdheid behoren. Dit voorstel heeft onvermijdelijk gevolgen voor de correctionele afhandeling van de misdaden die niet voorkomen op de lijst.

Daarnaast wenst de Commissie niet te raken aan de regel dat ook politieke misdrijven en drukpersmisdrijven door het hof van assisen worden berecht.

1. Positieve en limitatieve lijst

Deze benadering biedt het voordeel van een duidelijke en bewuste keuze voor het voorleggen van slechts bepaalde zaken aan de juryrechtspraak, in plaats van het huidige kunstmatige eliminatiesysteem via de correctionalisatie. De positieve lijst verzekert ook uniformiteit en gelijkheid.

De Commissie gaat uit van een lijst van de misdaden die aanleiding kunnen geven tot een vrijheidsberovende levenslange straf, met vervolgens een uitbreiding naar bepaalde misdaden die een vrijheidsberovende straf van 30 jaar (1) kunnen teweegbrengen.

Afgezien van de gevallen waarin de wetgever hoe dan ook in een levenslange opsluiting heeft voorzien, werd als beginsel uitgegaan van een dubbel basis-criterium: enerzijds de dood van een slachtoffer en anderzijds het oogmerk in hoofde van de dader om te doden.

Daarnaast wordt voorgesteld om bij uitbreiding ook sommige misdaden op te nemen waar nog steeds sprake is van een dodelijk slachtoffer evenwel zonder dat in hoofde van de dader het oogmerk om te doden bestaat, doch waar sprake is van een bijzondere

(1) Of uitzonderlijk ook een lagere straf (zie *infra*, met betrekking tot de lijst, het punt van de ernstige schendingen van het internationaal humanitair recht).

devant la cour d'assises des affaires qui continuent à être correctionnalisées dans d'autres ressorts.

Selon la Commission, la correctionnalisation quasi automatique appliquée par les juridictions d'instruction a pour conséquence que le système actuel en vient à se heurter également au principe de légalité. La Commission estime que si pour un certain nombre de crimes les conceptions de notre société en matière de peines ne correspondent plus aux taux de peine prévus dans la loi — et qui remontent dans une très large mesure au Code pénal de 1867 — il appartient au législateur de prendre ses responsabilités et d'adapter les peines prévues par la loi.

C'est la raison pour laquelle la Commission a opté dans le cadre de son mandat pour une délimitation des compétences de la cour d'assises basée sur une liste positive et limitative des crimes qui sont de sa compétence. Cette proposition a inévitablement des répercussions sur le traitement correctionnel des crimes qui ne figurent pas sur la liste.

En outre, la Commission ne souhaite pas toucher à la règle selon laquelle les délits politiques et de presse sont eux aussi jugés par la cour d'assises.

1. Liste positive et limitative

Cette approche a pour avantage d'opter de manière claire et délibérée pour un système où seules certaines affaires bien définies sont soumises au jugement d'un jury, en lieu et place de l'actuel système artificiel d'élimination via la correctionnalisation. La liste positive garantit également l'uniformité et l'égalité.

La Commission part d'une liste contenant les crimes passibles d'une peine privative de liberté à perpétuité et l'étend ensuite à certains crimes passibles d'une peine privative de liberté de 30 ans (1).

Abstraction faite des cas dans lesquels le législateur a d'une manière ou d'une autre prévu une réclusion à perpétuité, un double critère de base a été retenu comme principe: d'une part, la mort d'une victime, d'autre part, l'intention de donner la mort dans le chef de l'auteur.

Il est en outre proposé d'inclure, par extension, certains crimes ayant entraîné la mort d'une victime sans que l'auteur ait eu toutefois l'intention de la donner mais qui s'accompagnent d'une cruauté particulière dans le *modus operandi* du ou des auteurs

(1) Ou exceptionnellement une peine plus légère (voir *infra*, au sujet de la liste, le point concernant les violations graves du droit humanitaire international).

wreedheid die met de handelwijze van de dader(s) gepaard gaat (zoals met name het geval is bij foltering, verkrachting of ontvoering, alsook bij ernstige schendingen van het internationaal humanitair recht) (1). Ten slotte worden bepaalde misdrijven, wegens hun politieke aard, aan de bevoegdheid van het hof van assisen toegewezen.

In concreto worden de volgende misdaden in de lijst opgenomen :

— Misdaden en wanbedrijven tegen de veiligheid van de staat (2): het gaat om politieke misdrijven uit de aard. Een aantal zijn ook strafbaar met een levenslange straf.

— Ernstige schendingen van het humanitair recht (3): het hof van assisen beschikt over een grotere legitimiteit dan de correctionele rechter om deze misdrijven te beoordelen. Dit geldt ook voor de misdrijfvormen die een mindere straf dan levenslang toelaten (4). Deze zullen trouwens zeer vaak samenhangen met misdaden strafbaar met levenslange opsluiting.

— Terroristische misdrijven met een of meer dodelijk slachtoffer(s) (5): er wordt niet uitgegaan van een vermoeden van politiek misdrijf. Derhalve wordt het voormelde basiscriterium toegepast (dodelijk slachtoffer en intentie om te doden). De Commissie acht het evenwel aangewezen in deze gevallen rekening te houden met het risico van een *onmogelijkheid om de jury samen te stellen* vanwege van een reële dreiging of druk, zodat op dit punt een voorbehoud in de wet moet worden ingeschreven (6). In dat geval wordt de zaak voor het hof van beroep gebracht, oordelend in eerste en laatste aanleg, naar analogie van het principe van « voorrecht van rechtsmacht ».

— Gijzeling (7). Bij gijzeling van minderjarigen voorziet de wet in een levenslange opsluiting. Dit is

(1) Uiteraard dienen ook de regels van de samenhang verder in aanmerking te worden genomen, waardoor ook misdaden die niet behoren tot de positieve bevoegdheidslijst, alsook wanbedrijven en overtredingen voor het hof van assisen kunnen worden gebracht.

(2) Titel I — Artikelen 101-135 *quinquies* van het Strafwetboek.

(3) Titel *Ibis* — Artikelen 136*bis* en 136 *septies* van het Strafwetboek.

(4) Zie artikel 136 *quinquies* van het Strafwetboek.

(5) Titel *Iter*. — Artikelen 137-138 van het Strafwetboek.

(6) Dit wil zeggen dat de voorzitter na de 32 kandidaten te hebben opgeroepen (zie *supra*) in eerste instantie vaststelt dat het onmogelijk is de jury samen te stellen. Vervolgens dient opnieuw te worden overgegaan tot de oproeping van 32 nieuwe kandidaat-juryleden teneinde nogmaals te trachten de jury samen te stellen. Indien de voorzitter dit wenst kan dit nadien nog herhaald worden, doch wanneer klaarblijkelijk de jury onmogelijk kan samengesteld worden in de context van de aan de orde zijnde terroristische misdrijven, moet kunnen worden teruggevallen op de procedure voor de beroepsrechters.

(7) Titel *VIbis*. — Artikel 347*bis* van het Strafwetboek.

(c'est notamment le cas pour la torture, le viol ou l'enlèvement ainsi que dans les cas de violations graves du droit humanitaire international) (1). Enfin, certaines infractions, de par leur nature politique, sont considérées comme relevant de la compétence de la cour d'assises et lui sont attribuées.

Concrètement, la liste comprend les crimes suivants :

— Crimes et délits contre la sûreté de l'État (2) : il s'agit par définition d'infractions politiques. Un certain nombre d'entre elles sont punissables d'une peine à perpétuité.

— Violations graves du droit humanitaire (3) : la cour d'assises dispose d'une plus grande légitimité que le juge correctionnel pour apprécier ces infractions. Cela vaut également pour les formes d'infractions pour lesquelles une peine moins lourde que la peine à perpétuité peut être infligée (4). Celles-ci seront d'ailleurs très souvent liées à des crimes punissables de la réclusion à perpétuité.

— Infractions terroristes ayant entraîné la mort d'une ou plusieurs victimes (5) : ne reposent pas sur une présomption d'infraction politique. C'est la raison pour laquelle le critère de base précité est appliqué (mort d'une victime avec intention de la donner). La Commission estime qu'il convient toutefois de tenir compte dans ces cas du risque d'une *impossibilité de constituer le jury* en raison d'une menace ou pression réelle, si bien qu'une réserve sur ce point doit être inscrite dans la loi (6). En pareils cas, l'affaire est portée devant la cour d'appel, statuant en premier et dernier ressort, par analogie avec le principe du « privilège de juridiction ».

— Prise d'otages (7) : en cas de prise d'otages mineurs, la loi prévoit une réclusion à perpétuité. Tel

(1) Il est bien évident qu'il faut continuer à prendre en considération les règles en matière de connexité si bien que des crimes qui ne figurent pas sur la liste de compétence positive, ainsi que des délits et des infractions peuvent également être renvoyés devant la cour d'assises.

(2) Titre I^{er} — Articles 101-135*quinquies* du Code pénal.

(3) Titre *Ierbis* — Articles 136*bis*-136*septies* du Code pénal.

(4) Voir article 136*quinquies* du Code pénal.

(5) Titre *Ierter* — Articles 137-138 du Code pénal.

(6) Cela signifie qu'après avoir convoqué les 32 candidats (voir *supra*), le président constate en première instance qu'il est impossible de former le jury. Ensuite, il faut à nouveau procéder à la convocation de 32 nouveaux candidats jurés en vue de réessayer de constituer le jury. Si le président le souhaite, cette procédure peut encore se répéter ultérieurement. Toutefois, lorsqu'il apparaît que le jury ne peut manifestement pas être constitué dans le contexte des infractions terroristes concernées, il doit être possible de « se rabattre » sur la procédure des juges professionnels.

(7) Titre *VIbis* — Article 347*bis* du Code pénal.

eveneens het geval wanneer de gijzeling de gevolgen heeft, omschreven in artikel 347bis, § 4 of gepaard gaat met foltering.

— Verkrachting met de dood als gevolg (1). Het voorstel om deze misdrijven in de lijst op te nemen strookt met de huidige situatie (2). Het betreft hier een uitbreiding ten aanzien van het basiscriterium, omdat in artikel 376, lid 1 van het Strafwetboek de intentie om te doden ontbreekt. Evenwel is er sprake van een bijzondere wreedheid.

— Opzettelijk doden. In geval van moord, oudermoord (3) of vergiftiging voorziet de wet in een levenslange opsluiting Bij doodslag (4) geldt het basiscriterium, namelijk de aanwezigheid van een dodelijk slachtoffer ten gevolge van een oogmerk om te doden.

— Foltering met de dood als gevolg (5). Het betreft hier een uitbreiding ten aanzien van het basiscriterium, omdat in artikel 417ter, derde lid, 2° van het Strafwetboek er geen intentie is om te doden. Evenwel is er sprake van een bijzondere wreedheid.

(1) Titel VII. Misdaden en wanbedrijven tegen de orde der familie en tegen de openbare zedelijkheid — Hoofdstuk V. Aanranding van de eerbaarheid en verkrachting — Artikel 375 en 376, eerste lid, van het Strafwetboek

(2) Er wordt niet voor geopteerd om de bevoegdheid van het hof van assisen inzake zedenmisdrijven te verruimen. De Commissie is van oordeel dat in deze zaken een dubbele victimisering moet worden vermeden. Omdat tussen dader en slachtoffer ook regelmatig familiebanden bestaan, moeten «herstel» en «erkenning» van het slachtoffer prioriteiten zijn. Een assisenproces kan door de ruime publiciteit erg stigmatiserend zijn voor het slachtoffer. Tevens kan opgemerkt worden dat in de huidige correctionele praktijk het slachtoffer en de getuigen in zedenzaken reeds meer aan bod komen dan in andere correctionele zaken. Ten slotte is op te merken dat door het voorstel tot afschaffing van de correctionalisatie door de onderzoeksgerechten, de correctionele rechtbanken — wanneer deze oordelen dat geen of onvoldoende verzachtende omstandigheden voorhanden zijn — zwaardere straffen kunnen uitspreken dan thans het geval is na correctionalisatie door de onderzoeksgerechten (zie *infra*).

(3) Kindermoord wordt naar gelang van de omstandigheden gestraft als doodslag of als moord.

(4) Titel VIII. Misdaden en wanbedrijven tegen personen — Hoofdstuk I. Opzettelijk doden, opzettelijk toebrengen van lichamelijk letsel, foltering, onmenselijke behandeling en ontorende behandeling — Artikel 393-397 van het Strafwetboek.

(5) Titel VIII. Misdaden en wanbedrijven tegen personen — Hoofdstuk I. Opzettelijk doden, opzettelijk toebrengen van lichamelijk letsel, foltering, onmenselijke behandeling en ontorende behandeling — Afdeling V — Foltering, onmenselijke behandeling en ontorende behandeling — Artikel 417ter, derde lid, 2°, van het Strafwetboek.

est également le cas lorsque la prise d'otages produit les effets visés à l'article 347bis, § 4, ou s'accompagne d'actes de torture.

— Viol ayant entraîné la mort (1): la proposition de faire figurer ces infractions sur la liste s'inscrit dans le cadre de la situation actuelle (2). Il s'agit en l'occurrence d'une extension par rapport au critère de base, étant donné que l'intention de donner la mort n'est pas prévue à l'article 376, alinéa 1^{er}, du Code pénal. Il est cependant question d'une cruauté particulière.

— Homicide volontaire: en cas d'assassinat, de parricide (3) ou d'empoisonnement, la loi prévoit une réclusion à perpétuité. Le critère de base pour la qualification de meurtre est la mort d'une victime avec intention de la donner (4).

— Torture ayant entraîné la mort (5): il s'agit en l'occurrence d'une extension par rapport au critère de base, étant donné que l'intention de donner la mort n'est pas prévue à l'article 417ter, alinéa 3, 2°, du Code pénal. Il est cependant question d'une cruauté particulière.

(1) Titre VII. Des crimes et des délits contre l'ordre des familles et contre la moralité publique — Chapitre V. De l'attentat à la pudeur et du viol — Articles 375 et 376, alinéa 1^{er}, du Code pénal.

(2) Il n'est pas opté pour un élargissement de la compétence de la cour d'assises en ce qui concerne les délits de mœurs. La Commission estime qu'il faut éviter une double victimisation dans ces affaires. Dans la mesure où il existe aussi régulièrement des liens familiaux entre l'auteur et la victime, la «réparation» et la «reconnaissance» de la victime doivent être prioritaires. Un procès d'assises peut être extrêmement stigmatisant pour la victime en raison de l'importante publicité qui l'entoure. On peut également souligner que dans la pratique correctionnelle actuelle, la victime et les témoins d'affaires de mœurs bénéficient déjà d'une plus grande considération que dans d'autres affaires correctionnelles. À noter enfin que la proposition de suppression de la correctionnalisation par les juridictions d'instruction offre aux tribunaux correctionnels — lorsqu'ils estiment qu'il n'y a pas ou pas suffisamment de circonstances atténuantes — la possibilité de prononcer des peines plus lourdes qu'aujourd'hui après correctionnalisation par les juridictions d'instruction (voir *infra*).

(3) L'infanticide est puni, selon les circonstances, comme meurtre ou assassinat.

(4) Titre VIII. Des crimes et des délits contre les personnes — Chapitre I^{er}. De l'homicide et de lésions corporelles volontaires, de la torture, du traitement inhumain et du traitement dégradant — Articles 393-397 du Code pénal.

(5) Titre VIII. Des crimes et des délits contre les personnes — Chapitre I^{er}. De l'homicide et de lésions corporelles volontaires, de la torture, du traitement inhumain et du traitement dégradant — Section V. De la torture, du traitement inhumain et du traitement dégradant — Article 417ter, alinéa 3, 2°, du Code pénal.

— Ontvoering of gevangenhouding van minderjarigen met de dood als gevolg (1). Het betreft hier een uitbreiding ten aanzien van het basiscriterium, omdat in artikel 428 § 5 en 429 van het Strafwetboek er geen intentie is om te doden. Evenwel is er sprake van een bijzondere wreedheid.

— Roofmoord (2): artikel 475 van het Strafwetboek voorziet in een levenslange opsluiting.

— Brandstichting met dodelijk slachtoffer (3): wanneer de dader moest vermoeden dat zich in de in brand gestoken plaatsen een of meer personen bevonden, en het feit de dood ten gevolge heeft, voorziet artikel 518, laatste lid van het Strafwetboek in een levenslange opsluiting.

— Doodslag om vernieling/beschadiging te vergemakkelijken (4): artikel 532 van het Strafwetboek voorziet in een levenslange gevangenisstraf.

De opbouw van bovenstaande lijst impliceert dat de strafbare pogingen, die krachtens artikel 52 van het Strafwetboek strafbaar zijn met de straf die op de schaal van artikel 80 van ditzelfde wetboek onmiddellijk lager is dan die gesteld op de misdaden zelf, behoudens samenhang niet meer voor het hof van assisen moeten worden gebracht. Het juridisch begrip « strafbare poging » veroorzaakt overigens delicate interpretatieproblemen, zoals het onderscheid tussen voorbereidingshandelingen en een begin van uitvoering of de staking van het misdrijf wegens omstandigheden al dan niet afhankelijk van de wil van de dader. De Commissie beseft dat vanuit het oogpunt van de gevaarlijkheid van de dader en de impact op het slachtoffer en de samenleving, er soms weinig verschil bestaat met het voltooid misdrijf, doch beklemtoont dat door de voorgestelde nieuwe bevoegdheidsregeling, de correctionele rechtbanken voor deze strafbare pogingen dezelfde straffen kunnen uitspreken als thans het geval is voor het hof van assisen.

De vraag rijst of het invoeren van een positieve, limitatieve lijst geen probleem oplevert op vlak van

(1) Titel VIII. Misdaden en wanbedrijven tegen personen — Hoofdstuk III. Aantasting van de persoon van minderjarigen, van onbekwamen en van het gezin — Afdeling IV. Ontvoering en verbergung van minderjarigen — Artikel 428, § 5, Strafwetboek en artikel 429 van het Strafwetboek indien betrekking op § 5.

(2) Titel IX. Misdaden en wanbedrijven tegen eigendommen — Hoofdstuk I. Diefstal en afpersing — Artikel 475 van het Strafwetboek.

(3) Titel IX. Misdaden en wanbedrijven tegen eigendommen — Hoofdstuk III. Vernieling, beschadiging, aanrichting van schade — Artikel 518, laatste lid, van het Strafwetboek.

(4) Titel IX. Misdaden en wanbedrijven tegen eigendommen — Hoofdstuk III. Vernieling, beschadiging, aanrichting van schade — Afdeling IV — Vernieling of beschadiging van eetwaren, koopwaren of andere roerende eigendommen — Artikel 532 van het Strafwetboek.

— Enlèvement ou détention de mineurs ayant entraîné la mort (1): il s'agit en l'occurrence d'une extension par rapport au critère de base, étant donné que l'intention de donner la mort n'est pas prévue aux articles 428, § 5, et 429 du Code pénal. Il est cependant question d'une cruauté particulière.

— Meurtre commis pour faciliter le vol ou l'extorsion (2): l'article 475 du Code pénal prévoit une réclusion à perpétuité.

— Incendie ayant entraîné la mort d'une victime (3): lorsque l'auteur devait présumer qu'une ou plusieurs personnes se trouvaient dans les lieux incendiés et que son acte a entraîné la mort, l'article 518, dernier alinéa, du Code pénal prévoit une réclusion à perpétuité.

— Meurtre commis pour faciliter la destruction ou la dégradation (4): l'article 532 du Code pénal prévoit une réclusion à perpétuité.

L'élaboration de la liste précitée implique que les tentatives punissables, qui en vertu de l'article 52 du Code pénal sont punies de la peine immédiatement inférieure à celle du crime lui-même selon l'échelle prévue à l'article 80 du même Code, ne doivent plus être portées devant la cour d'assises, sauf en cas de connexité. La notion juridique de « tentative punissable » engendre d'ailleurs de délicats problèmes d'interprétation, comme la distinction entre les actes préparatoires et un début d'exécution ou l'arrêt de l'infraction en raison de circonstances qui dépendent ou non de la volonté de l'auteur. La Commission est consciente qu'en termes de dangerosité de l'auteur et d'impact sur la victime et la société, il y a parfois peu de différence avec l'infraction consommée. Elle met toutefois l'accent sur le fait que la nouvelle répartition des compétences proposée offre aux tribunaux correctionnels la possibilité de prononcer pour ces tentatives punissables les mêmes peines qu'aujourd'hui devant la cour d'assises.

La question se pose de savoir si l'introduction d'une liste positive et limitative n'engendre pas des pro-

(1) Titre VIII. Des crimes et des délits contre les personnes — Chapitre III. Des atteintes aux mineurs, aux incapables et à la famille — Section IV. De l'enlèvement et du recel de mineurs — Article 428, § 5, du Code pénal et article 429 du même Code s'il se rapporte audit article 428, § 5.

(2) Titre IX. Crimes et délits contre les propriétés — Chapitre I^{er}. Des vols et des extorsions — Article 475 du Code pénal.

(3) Titre IX. Crimes et délits contre les propriétés — Chapitre III. Destructures, dégradations, dommages — Article 518, dernier alinéa, du Code pénal.

(4) Titre IX. Crimes et délits contre les propriétés — Chapitre III. Destructures, dégradations, dommages — Section IV. De la destruction ou détérioration de denrées, marchandises ou autres propriétés mobilières — Article 532 du Code pénal.

het gelijkheidsbeginsel, omdat een onderscheid wordt gemaakt tussen twee categorieën van misdaden, namelijk degene die op de lijst voorkomen en deze die er buiten vallen. Het hanteren van het criterium van de levenslange straf en/of het veroorzaken van een dodelijk slachtoffer met het oogmerk om te doden biedt een duidelijk objectief onderscheid. De Commissie is van oordeel dat de invalshoek van de *bijzondere wreedheid*, op basis waarvan enkele misdaden toch in de bevoegdheidslijst worden opgenomen terwijl geen levenslange straf is vastgesteld en er geen oogmerk is om te doden (1), een bijkomend onderscheidingscriterium biedt dat redelijk verantwoordt dat een verschillende behandeling wordt ingesteld op het vlak van de bevoegdheidstoebedeling.

Op te merken is trouwens dat de wetgever ook op het terrein van de wanbedrijven, via artikel 138 van het Wetboek van strafvordering, de berechting van een aantal van deze wanbedrijven — bijvoorbeeld inzake wegverkeer — aan de bevoegdheid van de politierechtbank heeft toevertrouwd. Ook maakt artikel 2 van de Wet van 4 oktober 1867 op de verzachtende omstandigheden thans een onderscheid binnen de categorie van de misdaden strafbaar met meer dan 20 jaar opsluiting tussen bepaalde misdaden die wel correctionaliseerbaar zijn door aanneming van verzachtende omstandigheden en de andere die het niet zijn.

2. Wijziging van de Grondwet

In het voorstel van de Commissie dienen de misdaden die niet tot de positieve lijst behoren, te worden gekwalificeerd als « *misdaden die behoren tot de bevoegdheid van de correctionele rechtbank* ». Gelet op de huidige formulering van artikel 150 van de Grondwet, waar bepaald is dat de jury wordt ingesteld voor alle criminele zaken, impliceert dit dat de grondwet op dit punt moet worden gewijzigd.

*
* *

(1) Het betreft hier artikel 375 jo. 376, eerste lid, van het Strafwetboek (verkrachting met dodelijk slachtoffer), artikel 417ter, derde lid, 2^o van het Strafwetboek (foltering met dodelijk slachtoffer), en artikel 428, § 5, en 429, voor zover het betrekking heeft op artikel 428, § 5, van het Strafwetboek (ontvoering of gevangenhouding van een minderjarige met dood van het slachtoffer).

blèmes liés au principe d'égalité, étant donné qu'une distinction est opérée entre deux catégories de crimes, à savoir ceux qui figurent sur la liste et ceux qui n'y figurent pas. Le recours au critère de la peine à perpétuité et/ou de la mort d'une victime avec intention de la donner permet une distinction claire et objective. La Commission estime que le point de vue de la *cruauté particulière*, sur la base duquel quelques crimes sont tout de même intégrés dans la liste des compétences alors qu'aucune peine à perpétuité n'est prévue et qu'il n'y a aucune intention de donner la mort (1), offre un critère de distinction supplémentaire qui justifie raisonnablement qu'un traitement différent soit réservé en termes d'attribution des compétences.

Il est d'ailleurs à noter que dans le domaine des délits également, le législateur a confié, via l'article 138 du Code d'instruction criminelle, le jugement d'un certain nombre de ces délits — en matière de circulation routière par exemple — au tribunal de police. L'article 2 de la loi du 4 octobre 1867 sur les circonstances atténuantes établit à présent également une distinction à l'intérieur de la catégorie des crimes punissables de la peine de réclusion de plus de 20 ans entre certains crimes qui sont correctionnalisables par l'admission de circonstances atténuantes et les autres crimes qui ne le sont pas.

2. Modification de la Constitution

Dans la proposition de la Commission, les crimes qui ne figurent pas sur la liste positive doivent être qualifiés de « *crimes relevant de la compétence du tribunal correctionnel* ». La formulation actuelle de l'article 150 de la Constitution, qui dispose que le jury est établi en *toutes* matières criminelles, implique que la Constitution soit modifiée sur ce point.

Philippe MAHOUX.

*
* *

(1) Il s'agit en l'occurrence des articles 375 et 376, alinéa 1^{er}, du Code pénal (viol ayant entraîné la mort d'une victime), 417ter, alinéa 3, 2^o, du Code pénal (torture ayant entraîné la mort d'une victime) et 428, § 5, et 429, pour autant qu'il se rapporte à l'article 428, § 5, du Code pénal (enlèvement ou détention d'un mineur ayant entraîné la mort de la victime).

VOORSTEL

Enig artikel

Artikel 150 van de Grondwet wordt vervangen als volgt:

«Art. 150. — De jury wordt ingesteld voor de criminele zaken bepaald door de wet, alsmede voor politieke misdrijven en drukpersmisdrijven, behoudens voor drukpersmisdrijven die door racisme of xenofobie ingegeven zijn.»

12 juli 2007.

PROPOSITION

Article unique

L'article 150 de la Constitution est remplacé comme suit :

«Art. 150. — Le jury est établi en toutes matières criminelles déterminées par la loi, ainsi que pour les infractions politiques et de presse, à l'exception des infractions de presse inspirées par le racisme ou la xénophobie.»

12 juillet 2007.

Philippe MAHOUX.