



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 72.416/1
van 23 november 2022

avis 72.416/1
du 23 novembre 2022

over

sur

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot aanwijzing van de
politiedienst bedoeld in de
artikelen 39*quinquies*, § 1,
tweede lid, 46*bis*, § 1, 88*bis*,
§ 1 en 90*quater*, § 2 van het
Wetboek van strafvordering'

un projet d'arrêté royal
'portant désignation du service
de police visé aux
articles 39*quinquies*, § 1^{er},
alinéa 2, 46*bis*, § 1, 88*bis*, § 1
et 90*quater*, § 2 du Code
d'instruction criminelle'

Op 25 oktober 2022 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 aanwijzing van de politiedienst bedoeld in de artikelen 39quinquies, § 1, tweede lid, 46bis, § 1, 88bis, § 1 en 90quater, § 2 van het Wetboek van strafvordering’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 17 november 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPs en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Barbara SPEYBROUCK, eerste auditeur.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 november 2022.

*

Le 25 octobre 2022, 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 ‘portant désignation du service de police visé aux articles 39quinquies, § 1^{er}, alinéa 2, 46bis, § 1, 88bis, § 1 et 90quater, § 2 du Code d'instruction criminelle’.

Le projet a été examiné par la première chambre le 17 novembre 2022. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Chantal BAMPs et Wouter PAS, conseillers d'État, Michel TISON et Johan PUT, assesseurs, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Barbara SPEYBROUCK, premier auditeur.

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 23 novembre 2022.

*

BEVOEGDHEID VAN DE RAAD VAN STATE, AFDELING WETGEVING

Artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, vereist dat het ontwerp van besluit een reglementair karakter heeft, opdat de Raad van State, afdeling Wetgeving, er kennis van kan nemen.

Reglementaire besluiten in de zin van die wetsbepaling zijn besluiten waarbij algemene regels worden uitgevaardigd die toepasselijk zijn op de rechtsonderhorigen in het algemeen of op een onbepaalde groep van rechtsonderhorigen die zich in dezelfde objectieve toestand bevinden en niet alleen op één van hen of op een naar aantal beperkte groep. Het gaat met andere woorden om besluiten die nieuwe, dwingende voorschriften bevatten die een onpersoonlijke en abstracte rechtstoestand regelen en die gelden voor een onbepaald aantal gevallen en van toepassing zijn op de rechtsonderhorigen in het algemeen, dan wel op een onbepaalde groep, niet individualiseerbare, rechtsonderhorigen die zich in eenzelfde objectieve toestand bevinden.¹

Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt er uitsluitend toe de *National Technical & Tactical Support Unit* (NTSU) van de speciale eenheden van de federale politie aan te wijzen als politiedienst zoals bedoeld in de artikelen 39*quinquies*, § 1, tweede lid, 46*bis*, § 1, 88*bis*, § 1, en 90*quater*, § 2, van het Wetboek van strafvordering.²

Een dergelijke regeling, waarbij binnen de federale politie een specifieke politiedienst wordt aangewezen die bevoegd is om het bevel van de procureur des Konings of de onderzoeksrechter over te maken aan de operatoren van een elektronisch communicatienetwerk, betreft een louter intern-bestuurlijk voorschrift, dat niet van reglementaire aard is in de zin van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, en dat niet onder de adviesbevoegdheid van de afdeling Wetgeving valt.

De Raad van State, afdeling Wetgeving, is dan ook onbevoegd om advies te geven over het ontworpen besluit.

*

¹ M. VAN DAMME en B. DE SUTTER, *Raad van State II. Afdeling Wetgeving*, Brugge, die Keure, 2013, p. 120, nr. 175. Zie ook *Raad van State, Jaarverslag 2008-2009*, 35.

² Deze artikelen bepalen enerzijds onder welke voorwaarden de procureur des Konings en de onderzoeksrechter de medewerking kunnen vorderen van de operatoren van een elektronisch communicatienetwerk in het kader van hun onderzoek en anderzijds dat deze vordering rechtstreeks kan gebeuren of via de door de Koning aangewezen politiedienst.

COMPÉTENCE DU CONSEIL D'ÉTAT, SECTION DE LÉGISLATION

L'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, requiert que le projet d'arrêté ait un caractère réglementaire pour que le Conseil d'État, section de législation, puisse en connaître.

Des arrêtés réglementaires au sens de cette disposition légale sont des arrêtés qui édictent des règles générales applicables aux justiciables en général ou à un groupe indéterminé de justiciables qui se trouvent dans la même situation objective et pas seulement à l'un d'eux ou à un groupe limité en nombre. En d'autres termes, il s'agit d'arrêtés qui comportent des prescriptions nouvelles, contraignantes, qui visent à régler une situation juridique impersonnelle et abstraite, qui s'appliquent à un nombre indéterminé de cas et qui sont applicables aux justiciables en général ou à un groupe indéterminé de justiciables, pas à des cas individuels, qui se trouvent dans la même situation objective ¹.

Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a uniquement pour objet de désigner le *National Technical & Tactical Support Unit* (NTSU) des unités spéciales de la police fédérale comme service de police, visé aux articles 39quinquies, § 1^{er}, alinéa 2, 46bis, § 1^{er}, 88bis, § 1^{er}, et 90quater, § 2, du Code d'instruction criminelle².

Un tel dispositif désignant au sein de la police fédérale un service de police spécifique compétent pour transmettre l'ordonnance du procureur du Roi ou du juge d'instruction aux opérateurs d'un réseau de communications électroniques, porte sur une simple règle d'administration interne, qui est dépourvue du caractère réglementaire requis par l'article 3, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État et qui ne relève pas de la compétence d'avis de la section de législation.

Le Conseil d'État, section de législation, n'est dès lors pas compétent pour rendre un avis sur l'arrêté en projet.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME

¹ M. VAN DAMME et B. DE SUTTER, *Raad van State II. Afdeling Wetgeving*, Bruges, die Keure, 2013, p. 120, n° 175. Voir aussi *Conseil d'État, rapport annuel 2008-2009*, 35.

² Ces articles fixent d'une part les conditions auxquelles le procureur du Roi et le juge d'instruction peuvent requérir la collaboration des opérateurs d'un réseau de communications électroniques dans le cadre de leur enquête et prévoient, d'autre part, que cette requête peut être faite directement ou par l'intermédiaire du service de police désigné par le Roi.