ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Justice, le 13 août 1981, d'une demande d'avis sur un projet de loi "modifiant l'article 473 du Code pénal", a donné le 16 septembre 1981 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 13e augustus 1981 door de Minister van Justitie verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van wet "tot wijziging van artikel 473 van het Strafwetboek", heeft de 16e september 1981 het volgend advies gegeven :

Le projet a pour but, ainsi que l'indique l'exposé des motifs, d'atténuer la rigueur excessive de l'une des conséquences de la loi du 2 juillet 1975 modifiant certaines dispositions du Code pénal en vue de la répression des agressions à main armée et des prises d'otages. Il résulte en effet de la combinaison des articles 472 et 473 du Code pénal, modifiés par cette loi, avec les dispositions de la loi du 4 octobre 1867 sur les circonstances atténuantes, une impossibilité de rendre justiciables du tribunal correctionnel les faits de vol commis dans l'une des circonstances prévues à l'article 472, lorsqu'ils ont causé une incapacité permanente physique ou psychique, si minime que soit cette incapacité.

Pour atténuer cette rigueur, un seuil précis a été choisi. Il a été fixé à 66 p.c. d'invalidité permanente. C'est donc seulement au cas où l'invalidité permanente atteindrait 66 p.c. que la correctionnalisation serait impossible.

Ce taux a été retenu, suivant l'exposé des motifs, parce qu'il "est le critère utilisé dans l'attribution des indemnités d'invalidité par l'article 56 de la loi du 9 août 1963 instituant et organisant un régime d'assurance contre la maladie et l'invalidité".

.../...

On peut se demander si le transfert dans la matière de la compétence pénale d'un critère aussi précis que celui-là et que le législateur a retenu dans un contexte juridique tout différent, ne présente pas plus d'inconvénients que d'avantages.

1. La compétence de la juridiction de jugement dépendrait de l'évaluation définitive d'une invalidité permanente consolidée. Or, il n'est pas rare qu'une telle évaluation exige plusieurs années pour pouvoir être faite avec exactitude. Il ne serait conforme ni à l'intérêt de la répression, ni même à celui de la réparation du préjudice causé à la victime que, pendant une période aussi longue, la compétence de la juridiction de jugement demeure incertaine et la procédure, par conséquent, suspendue. Que cette compétence puisse être remise en cause en même temps qu'une évaluation provisoire ne serait, du reste, pas plus heureux.

2. Le taux de la peine et, par conséquent, la compétence de la juridiction de jugement dépendrait, en fait sinon en droit, des conclusions d'une expertise médico-légale, portant, non plus sur la simple existence d'une invalidité permanente, mais sur le pourcentage précis de celle-ci. Serait-il sain de donner cet enjeu supplémentaire à une expertise qui ne doit en principe avoir pour objet que de permettre l'évaluation du préjudice subi par la victime ? En d'autres termes, et sans mettre en cause la probité et l'objectivité des experts, ne peut-on craindre que ceux-ci ne soient impressionnés par les conséquences que les conclusions de leur rapport auraient, dans des cas limites, sur la possibilité d'appliquer ou non des circonstances atténuantes ?

.../...

Mieux vaudrait que la loi en projet retienne un critère moins précis qu'un taux d'invalidité, par exemple le critère d'une incapacité permanente "grave", laissant de la sorte à la jurisprudence le soin d'appliquer ce critère en tenant compte de la gravité prévisible de l'incapacité résultant des blessures encourues par la victime.

Cette solution présenterait l'avantage supplémentaire de permettre de prendre en compte ce qu'on pourrait appeler la gravité subjective de l'incapacité permanente, c'est-à-dire la gravité qu'elle présente en raison, par exemple, de la profession de la victime, et qui peut être considérable même lorsque l'incapacité n'atteint pas 66 p.c. selon les barèmes habituellement retenus.

Het ontwerp heeft tot doel, zoals uit de memorie van toelichting blijkt, verzachting te brengen in de overdreven strengheid van een der gevolgen van de wet van 2 juli 1975 tot wijziging van sommige bepalingen van het Strafwetboek met het oog op de bestraffing van gewapende roofovervallen en van het nemen van gijzelaars. Uit de samenlezing van de door die wet gewijzigde artikelen 472 en 473 van het Strafwetboek met de bepalingen van de wet van 4 oktober 1867 op de verzachtende omstandigheden, blijkt immers dat diefstal gepleegd in een van de in artikel 472 genoemde omstandigheden, indien hij een blijvende fysische of psychische ongeschiktheid, hoe gering ook, tot gevolg heeft gehad, onmogelijk voor de correctionele rechtbank kan worden gebracht.

Om dat doel te bereiken is een welbepaalde drempel gekozen. Deze is vastgesteld op 66 pct blijvende ongeschiktheid. Dus alleen ingeval de blijvende ongeschiktheid 66 pct beloopt, zou de zaak niet naar de correctionele rechtbank kunnen worden verwezen.

Volgens de memorie van toelichting is dat percentage in aanmerking genomen omdat het overeenstemt "met de maatstaf die voor het toekennen van invaliditeitsuitkeringen wordt gebruikt in artikel 56 van de wet van 9 augustus 1963 tot instelling en organisatie van een regeling voor verplichte ziekte- en invaliditeitsverzekering".

Men kan zich afvragen of het niet meer nadelen dan voordelen oplevert als men ook ter zake van de bevoegdheid in strafzaken een zo precieze maatstaf gaat hanteren, een maatstaf die de wetgever bovendien in een heel andere juridische context heeft aangenomen.

.../...

1. De bevoegdheid van het vonnisgerecht zou afhangen van de definitieve raming van een geconsolideerde blijvende ongeschiktheid. Niet zelden echter gaan er enkele jaren voorbij vooraleer het tot zo'n nauwkeurige raming komt. Noch de bestraffing van het misdrijf, noch het herstel van de aan de getroffene berokkende schade kan er bij winnen als zo lang onzekerheid blijft bestaan omtrent de bevoegdheid van het vonnisgerecht en de behandeling juist daarom geen voortgang heeft. Dat die bevoegdheid op de helling zou worden gezet als ook een voorlopige raming opnieuw aan de orde mocht komen, ware trouwens evenmin wenselijk.

2. De strafmaat en bijgevolg ook de bevoegdheid van het vonnisgerecht zou in feite, zo niet in rechte, afhangen van de conclusies van een gerechtelijk-geneeskundige expertise, niet meer betreffende het louter bestaan van een blijvende invaliditeit, maar betreffende het nauwkeurig percentage van die invaliditeit. Kan het gezond worden genoemd, die bijkomende inzet te verlenen aan een expertise die in beginsel alleen tot doel mag hebben een raming te maken van de door de getroffene geleden schade ? Met andere woorden, en afgezien van de zorgvuldigheid en de objectiviteit van de deskundigen, valt niet te vrezen dat deze onder de indruk komen van de gevolgen welke de conclusies van hun rapport in randgevallen zouden hebben op het al dan niet in aanmerking nemen van verzachtende omstandigheden ?

De ontwerp-wet zou beter een maatstaf hanteren die minder scherp is dan een invaliditeitspercentage en zou bijvoorbeeld kunnen werken met een "ernstige" blijvende ongeschiktheid, waarbij het dan aan de rechtspraak wordt overgelaten die maatstaf toe te passen met inachtneming van de vermoedelijke ernst van de ongeschiktheid ten gevolge van de door de getroffene opgelopen verwondingen.

.../...

Die oplossing zou nog een voordeel bieden, namelijk dat rekening kan worden gehouden met hetgeen de subjectieve ernst van de blijvende ongeschiktheid genoemd zou kunnen worden, dat is bijvoorbeeld de ernst wegens het beroep van de getroffene die zwaar kan doorwegen, zelfs als de ongeschiktheid volgens de gangbare schalen geen 66 pct beloopt.

La chambre était composée de

Messieurs : P. TAPIE, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

Ch. HUBERLANT, conseillers d'Etat,
R. VAN AELST, staatsraden,

F. RIGAUX, assesseurs de la section de législation,
L. MATRAY, assessoren van de afdeling wetgeving,

Madame : M. VAN GERREWEY, greffier assumé.
Mevrouw : toegevoegd griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. TAPIE.

Le rapport a été présenté par M. E. FALMAGNE, auditeur.

De kamer was samengesteld uit

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. TAPIE.

Het verslag werd uitgebracht door de H. E. FALMAGNE, auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER, LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. VAN GERREWEY. P. TAPIE.