

INHOUDSTAFEL

Inleiding	1
1. Situering, beknopte geschiedenis en terminologie	3
1.1. Situering en beknopte geschiedenis	3
1.1.1. Een principieel verbod	3
1.1.2. Art. 46bis, 88bis en goter Sv.: drie te onderscheiden onderzoeksmaatregelen	4
1.1.3. Een beknopte geschiedenis	5
1.1.3.1. Van de ministeriële circulaire d.d. 17 augustus 1923 tot de wet van 11 februari 1991	5
1.1.3.2. De wetten van 11 februari 1991, 30 juni 1994 en 10 juni 1998	6
1.1.3.3. Wetgeving inzake dataretentie: wetten van 13 juni 2005 en 29 mei 2016	7
1.1.3.4. De wet van 25 december 2016	10
1.2. Terminologie	10
2. De identificatie (art. 46bis Sv.)	12
2.1. Voorwerp van de maatregel	12
2.1.1. Algemeen	12
2.1.2. Het concrete toepassingsgebied van artikel 46bis Sv.	12
2.1.3. De aflijning met artikel 88bis Sv.	15
2.2. Een centrale rol voor de procureur des konings	15
2.3. Middels een met redenen omklede en schriftelijke beslissing	16
2.3.1. Algemeen	16
2.3.2. Proportionaliteit en subsidiariteit	17
2.4. De periode waarop de maatregel betrekking kan hebben	20
2.5. Wijze van uitvoering van de maatregel	20
2.5.1. Toegang tot de informatie	20
2.5.2. Termijn voor de uitvoering van de maatregel – “in werkelijke tijd”	21
2.6. Verplichting tot medewerking	22
2.6.1. Algemeen	22
2.6.2. De Yahoo-zaak	23
2.6.3. De diensten die tot medewerking verplicht zijn	25
2.6.4. De sanctie op de niet-naleving van de medewerkingsplicht	27
2.6.5. Inhoud van de medewerkingsplicht	28
2.7. Geheimhoudingsplicht	29
3. De registratie/lokalisering (art. 88bis Sv.)	30
3.1. Voorwerp van de maatregel	30
3.1.1. Algemeen	30
3.1.2. Het concrete toepassingsgebied van artikel 88bis Sv.	31
3.1.3. De aflijning met artikel 46bis Sv.	33

3.1.4. De aflijning met andere onderzoekshandelingen (uitlezen gsm/beslag)	33
3.2. Bevoegde instanties	34
3.2.1. De onderzoeksrechter	34
3.2.2. De procureur des Konings	34
3.2.2.1. Heterdaad	34
3.2.2.2. Misdrijven waarvoor geen bevestiging door onderzoeksrechter vereist is	35
3.2.2.3. Indien de klager er zelf om verzoekt	35
3.3. Toepassingsvoorwaarden	35
3.3.1. Ernstige aanwijzingen van schuld – strafdrempel van 1 jaar	35
3.3.2. Noodzakelijk om de waarheid aan de dag te brengen	36
3.4. Middels een met redenen omkleed schriftelijk bevelschrift	36
3.4.1. Feitelijke omstandigheden van de zaak	36
3.4.2. Proportionaliteit en subsidiariteit	36
3.4.3. Vermelding van de duur van de maatregel	37
3.4.4. Een mondeling bevel in spoedeisende gevallen	38
3.5. De periode waarop de maatregel betrekking kan hebben	38
3.5.1. Voor het verleden	38
3.5.2. Voor de toekomst – <i>realtime</i> observatie	38
3.6. Wijze van uitvoering van de maatregel	39
3.6.1. (Nog) geen rechtstreekse toegang?	39
3.6.2. Termijn voor de uitvoering van de maatregel – “in werkelijke tijd”	39
3.7. Verplichting tot medewerking	40
3.8. Aparte regeling voor advocaten en artsen	40
3.9. Geheimhoudingsplicht	41
4. De tapmaatregel (art. 90ter e.v. Sv.)	42
4.1. Het voorwerp van de maatregel	42
4.1.1. Algemeen	42
4.1.2. Niet voor het publiek toegankelijke communicatie	44
4.1.3. Gegevens van een informaticasysteem	45
4.1.4. Het heimelijk oogmerk – onderscheid met artikel 39bis Sv.	46
4.1.5. Niet langer “tijdens de overbrenging ervan”	46
4.1.6. De opname van een gesprek waaraan men zelf deelneemt	47
4.2. Bevoegde instanties	49
4.2.1. De onderzoeksrechter	49
4.2.2. De procureur des Konings	50
4.2.3. Een buitenlandse overheid	50
4.3. Limitatieve lijst van misdrijven	51
4.4. Toepassingsvoorwaarden	53
4.4.1. De grondvoorwaarden (art. 90ter, § 1 Sv.)	53
4.4.1.1. Het uitzonderlijk karakter en het subsidiariteitsbeginsel	53

INHOUDSTAFEL

4.4.1.2.	Ernstige aanwijzingen	55
4.4.1.3.	Dienstig om de waarheid aan de dag te brengen (art. <i>goter</i> , § 1, lid 4 Sv.)	56
4.4.1.4.	Voorwaarden met betrekking tot de persoon, het middel en de plaats ten aanzien van wie de maatregel kan worden bevolen (art. <i>goter</i> , § 1, lid 4 Sv.)	56
4.4.2.	De vormvoorwaarden (art. <i>goquater</i> , § 1 Sv.)	58
4.4.2.1.	Een voorafgaande, schriftelijke, gedagtekende en gemotiveerde machtiging	59
4.4.2.2.	Aanwijzingen en concrete feiten	60
4.4.2.3.	Redenen van onontbeerlijkheid	61
4.4.2.4.	Het voorwerp van de maatregel	62
4.4.2.5.	De periode van de maatregel	63
4.4.2.6.	De naam en de hoedanigheid van de OGP	63
4.5.	Het "binnendringen" conform artikel <i>goter</i> , lid 3 Sv.	64
4.5.1.	De finaliteit van artikel <i>goter</i> , § 1, lid 3 Sv.	64
4.5.2.	Het voorwerp van de maatregel	66
4.5.3.	De toepassingsvoorwaarden	66
4.5.4.	De verhouding met de onschendbaarheid van de woning en het recht op privéleven	67
4.5.5.	De relatie tussen artikel <i>goter</i> , § 1, lid 3 en lid 1 Sv.	67
4.5.6.	Onderscheid met de "inkijkoperatie" uit de artikelen <i>46quinquies</i> en <i>89ter</i> Sv.	68
4.6.	Duur van de maatregel	69
4.6.1.	Algemeen	69
4.6.2.	Berekening van begin en einde	70
4.6.3.	Mogelijke verlenging (art. <i>goquinqvies</i> Sv.)	71
4.6.4.	Een nieuwe maatregel (art. <i>goquinqvies</i> , lid 3 Sv.)	72
4.7.	Wijze van uitvoering van de maatregel (art. <i>goquater</i> , § 3 Sv.)	72
4.7.1.	Bevoegde politiediensten	72
4.7.2.	De vijfdaagse verslagen	74
4.7.2.1.	Het principe zoals vastgelegd in artikel <i>goquater</i> , § 3, lid 3 Sv.	74
4.7.2.2.	De praktijk	75
4.8.	Verplichting tot medewerking	75
4.8.1.	De Yahoo-leer en het Skype-arrest	75
4.8.2.	De medewerkingsplicht van deskundigen (art. <i>goquater</i> , § 4 Sv.)	77
4.9.	De kennisname van de inhoud van de tapmaatregel	77
4.9.1.	Selectie van de relevant geachte gedeelten (art. <i>gosexies</i> Sv.)	78
4.9.2.	Verzoek tot kennisname van het geheel (art. <i>gosepties</i> , § 6 Sv.)	79
4.10.	Opname in het strafdossier	80
4.11.	De toevallige ontdekking van andere strafbare feiten	80
4.12.	Een bijzondere regeling voor advocaten en artsen	81

INHOUDSTAFEL

4.13. Kennisgeving aan de persoon die het voorwerp is geweest van de maatregel	82
4.14. Geheimhoudingsplicht	82
4.15. Rapportering aan het parlement	82
5. Conclusie	83