

ONGETEKEND AFSCHRIFT

Het Hof van beroep te Gent, 1 e Kamer, rechtdoende  
in correctionele zaken zetelend overeenkomstig artikel 479 van het Wetboek van Strafvordering.

In de zaak van het Openbaar Ministerie

Nr.  
VAN HET PARKET  
Nr.  
VAN HET ARREST

Uittr. P. g. 20  
Uittr. Ontv 20

**TUSSENARREST**

Opheffing beslag en teruggave

Overtuigingsstukken aan

beklaagden.

tegen :

25 oktober 2007

Veroordelingsbulletijn

geboren te                    op  
wonende te                   

\*\*\*\*\*

Gehoord op de buitengewone en openbare terechtzitting dd. 8 oktober 2007 in het Nederlands:

➤ de beklaagde, \_\_\_\_\_ in haar middelen van verdediging, vertegenwoordigd door meester \_\_\_\_\_, en meester \_\_\_\_\_ beiden advocaat te \_\_\_\_\_

➤ dhr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur-generaal,

mevr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur des Konings, bij beschikking van de heer Procureur-generaal bij het Hof van beroep te Gent dd. 18 november 2003 en dd. 31 januari 2005 aangesteld om het ambt van Openbaar Ministerie bij het parket bij het Hof van beroep tijdelijk en gedeeltelijk waar te nemen.

➤ de beklaagde, \_\_\_\_\_, in haar middelen van verdediging, vertegenwoordigd door meester \_\_\_\_\_, advocaat te \_\_\_\_\_

\*\*\*\*\*  
\*\*\*\*\*

Gehoord op de buitengewone en openbare terechtzitting dd. 9 oktober 2007 in het Nederlands:

➤ de beklaagde, \_\_\_\_\_ in haar middelen van verdediging, vertegenwoordigd door meester \_\_\_\_\_, advocaat te \_\_\_\_\_

➤ dhr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur-generaal,

mevr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur des Konings, bij beschikking van de heer Procureur-generaal bij het Hof van beroep te Gent dd. 18 november 2003 en dd. 31 januari 2005 aangesteld om het ambt van Openbaar Ministerie bij het parket bij het Hof van beroep tijdelijk en gedeeltelijk waar te nemen.

\*\*\*\*\*  
\*\*\*\*\*

Gehoord op de buitengewone en openbare terechtzitting dd. 15 oktober 2007 in het Nederlands:

➤ dhr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur-generaal,

mevr. \_\_\_\_\_; Substituut-procureur des Konings, bij beschikking van de heer Procureur-generaal bij het Hof van beroep te Gent dd. 18 november 2003 en dd. 31 januari 2005 aangesteld om het ambt van Openbaar Ministerie bij het parket bij het Hof van beroep tijdelijk en gedeeltelijk waar te nemen.

➤ de beklaagde, \_\_\_\_\_, in haar middelen van verdediging, vertegenwoordigd door meester \_\_\_\_\_ advocaat te \_\_\_\_\_

\*\*\*\*\*  
\*\*\*\*\*

Gehoord op de buitengewone en openbare terechtzitting dd. 18 oktober 2007 in het Nederlands:

➤ de beklaagde, \_\_\_\_\_, in haar middelen van verdediging, vertegenwoordigd door \_\_\_\_\_, advocaat te \_\_\_\_\_

➤ dhr. \_\_\_\_\_, Substituut-procureur-generaal,

mevr. \_\_\_\_\_; Substituut-procureur des Konings, bij beschikking van de heer Procureur-generaal bij het Hof van beroep te Gent dd. 18 november 2003 en dd. 31 januari 2005 aangesteld om het ambt van Openbaar Ministerie bij het parket bij het Hof van beroep tijdelijk en gedeeltelijk waar te nemen.

\*\*\*\*\*  
\*\*\*\*\*

Gezien de besluiten voor het openbaar ministerie, neergelegd op de buitengewone en openbare terechtzittingen van resp. 13 juni 2007 en 15 oktober 2007.

Gezien de conclusies voor \_\_\_\_\_  
(hierna verder aangeduid als \_\_\_\_\_) neergelegd op de buitengewone en openbare terechtzittingen van resp. 1 oktober 2007 en 18 oktober 2007.

Gezien de conclusie voor \_\_\_\_\_ neergelegd op de buitengewone en openbare terechtzitting van 8 oktober 2007.

### Beoordeling

1. De vordering van \_\_\_\_\_ - zoals geformuleerd in haar conclusies neergelegd op resp. 1 oktober 2007 en 18 oktober 2007 - heeft betrekking op de hierna vermelde overtuigingsstukken:

\_\_\_\_\_ = 2 DLT-back-up-tapes uit het CPU/Telecom-lokaal van \_\_\_\_\_; betreft volledige back-ups van resp. 15.6.2001 en 26.6.2001 van de netwerkserver; deze gegevens werden in de loop van het gerechtelijk onderzoek niet ontzegeld en onderzocht;

\_\_\_\_\_ = laptop Toshiba Tecra 8000 met \_\_\_\_\_ (in beslag genomen bij \_\_\_\_\_), waarop bestanden van de netwerkserver van \_\_\_\_\_ betreffende 16 personen werden opgeslagen, alsook de e-mailbestanden van 13 personen;

\_\_\_\_\_ = PC Compacq Deskpro met \_\_\_\_\_ (in beslag genomen bij \_\_\_\_\_); deze desktop bevat een reeks opgespoorde netwerkbestanden met betrekking tot de onderneming \_\_\_\_\_; deze bestanden werden verzameld via het nazicht op de PC-werkstations van de diverse \_\_\_\_\_ personeelsleden die in het dossier \_\_\_\_\_ hebben gewerkt; de inhoud van deze desktop werd tevens gekopieerd op een back-up; de inhoud van de voormelde back-up werd dan nogmaals overgeschreven op 8 Cd-roms; deze back-up en 8 Cd-roms werden in beslag genomen en neergelegd onder overtuigingsstuk \_\_\_\_\_ van deze 8 Cd-roms werd later andermaal een kopie genomen: deze laatste kopie is het voorwerp van een beslag onder overtuigingsstuk \_\_\_\_\_

- 1/back-up van de desktop van \_\_\_\_\_
- 2/back-up van de laptop van \_\_\_\_\_
- 3/back-up van 10 documenten afkomstig van de home directory van \_\_\_\_\_
- 4/back-up van de laptop van \_\_\_\_\_
- 5/back-up van de laptop van \_\_\_\_\_
- 6/3 originele full back-ups van de mail server van \_\_\_\_\_ voor de jaren 1998, 1999 en 2000, zijnde momentopnames van resp. december, november en december;
- 7/2 Cd-roms bevattende de inhoud van de mailboxen van 19 personen

De gegevensdragers zoals neergelegd onder overtuigingsstuk \_\_\_\_\_ werden in beslag genomen tijdens de huiszoeking in de kantoren van \_\_\_\_\_.

\_\_\_\_\_ = de voorwerpen van dit overtuigingsstuk betreffen 3 Cd-roms met daarop de back-up van een PC Compaq Deskpro Pentium II en van een elektronische zakagenda, in beslag genomen tijdens de huiszoeking in de woning van \_\_\_\_\_ ;

\_\_\_\_\_ = back-up van de gegevens van een laptop Toshiba Libretto van \_\_\_\_\_, in beslag genomen tijdens de huiszoeking in de woning van laatst genoemde;

\_\_\_\_\_ } = 6 Cd-roms, bevattende de resultaten van de "positieve" en de "negatieve" (zie verder. punt 3) selectie die door de gerechtsdeskundigen \_\_\_\_\_ en \_\_\_\_\_ werden uitgevoerd op de oorspronkelijke gegevensdragers, voorwerp van de overtuigingsstukken

\_\_\_\_\_ = een kopie van de 6 Cd-roms die voorwerp zijn van overtuigingsstuk

\_\_\_\_\_ = een Cd-rom die werd aangemaakt door de deskundige \_\_\_\_\_ (IT-specialist) teneinde de herkomst van een bepaald mailbestand \_\_\_\_\_ vast te stellen; de deskundige onderzocht daartoe andermaal het overtuigingsstuk \_\_\_\_\_, en leverde een Cd-rom met resultaten af; bij de aanmaak van deze Cd-rom werd echter niets ondernomen om bestanden die onder het beroepsgeheim vallen te verwijderen, en bij de bespreking van de uitlezing van de Cd-rom stelt de Federale Politie trouwens uitdrukkelijk vast \_\_\_\_\_ dat de Cd-rom bestanden bevat betreffende klanten van \_\_\_\_\_ die niets te zien hebben met

\_\_\_\_\_ = een harde schijf waarop o.a. de inhoud van de gegevensdragers die voorwerp zijn van de overtuigingsstukken \_\_\_\_\_ werd overgeschreven.

2. Op de geïnformatiseerde bestanden die tijdens de huiszoekingen in de kantoren van \_\_\_\_\_, de woning van \_\_\_\_\_ en de woning van \_\_\_\_\_ werden in beslag genomen, werd op het ogenblik zelf van het beslag geen nazicht verricht naar de aanwezigheid van eventuele bestanden die betrekking hebben op a) andere klanten van \_\_\_\_\_, zonder uitstaans met het \_\_\_\_\_, en die dus vallen onder het beroepsgeheim van \_\_\_\_\_, of b) communicatie tussen \_\_\_\_\_ en haar advocaten, en die dus vallen onder het beroepsgeheim van de advocaat; dergelijk nazicht was op dat ogenblik een onmogelijke opgave gelet op de kolossale omvang van de in beslag te nemen bestanden.

Met zekerheid mocht en mag aangenomen worden dat de geïnformatiseerde bestanden die werden in beslag genomen en neergelegd ter griffie onder de overtuigingsstukken met nummers

\_\_\_\_\_ ook - naast bestanden die in aanmerking komen voor inzage en

exploitatie in het kader van het gerechtelijk onderzoek - bestanden moeten bevatten die onder het beroepsgeheim (in de zin zoals uiteengezet in voorgaande alinea) vallen, en dit gezien de technische onmogelijkheid om op het ogenblik van de beslaglegging zelf een grondige en sluitende selectie te maken; ook in de bestanden die werden neergelegd onder de overtuigingsstukken met de nummers werden "zuivere" met "onzuivere" bestanden vermengd gezien het gaat om zogenaamde "afgeleiden" van de eerder vermelde overtuigingsstukken.

Waar het openbaar ministerie in zijn conclusies zoals neergelegd op 15 oktober 2007 voorhoudt dat de overtuigingsstukken met de nummers in principe geen bestanden kunnen bevatten die aan het beroepsgeheim onderhevig zijn, stelt het hof vast dat uit de briefwisseling tussen en de kamervoorzitter-onderzoeksrechter moet afgeleid worden dat het (wat een kopie van het betreft, net zoals het ) wel degelijk dergelijke bestanden bevat: het hof verwijst naar de brief dd. 9 juni 2006 van ), het antwoord dd. 27 juni 2006 vanwege kamervoorzitter-onderzoeksrechter de brief dd. 20 oktober 2006 vanwege en de daaropvolgende beslissing van dhr. tot teruggave van het 01/573 met verplichting voor om het in beslag te houden (*kaft 18, farde*); ook het werd onder dezelfde voorwaarden aan terug bezorgd.

Ter zake is het hof van oordeel dat het beslag op de "ongezuiverde" gegevensdragers waarvan sprake in de twee voorgaande alinea's onverwijld moet worden opgeheven:

- in beginsel komen gegevens die gedekt zijn door het beroepsgeheim niet voor inbeslagneming in aanmerking;
- aan de voorgaande regel werd in deze zaak geen afbreuk gedaan door de beslissing van de onderzoekende magistratuur, geconfronteerd met het feit dat mogelijks nuttige geïnformatiseerde bestanden vermengd zijn met bestanden die mogelijks gedekt zijn door het beroepsgeheim en waarbij het technisch niet haalbaar is om de voor inbeslagneming vatbare gegevens dadelijk (d.w.z. op het ogenblik van het beslag zelf) te selecteren, om alle geïnformatiseerde bestanden in beslag te nemen en deze verzegeld ter griffie te doen neerleggen teneinde in een later stadium een dergelijke selectie mogelijk te maken; in afwachting van deze selectie moet de inbeslagneming dan ook als een voorlopige beslagmaatregel te worden aangezien;
- waar de rechtsgeldigheid van het strafrechtelijk beslag op de hoger vermelde gegevensdragers van niet kan in twijfel worden getrokken, moet anderzijds ook aangenomen worden dat de maatschappelijke finaliteit van het wettelijk beroepsgeheim (namelijk: 1) de eerbiediging van de fundamentele rechten van het individu op o.m. verdediging, 2) de goede orde en werking van de samenleving en 3) de beoefenaren van bepaalde beroepen in de gelegenheid stellen om in vrijheid en in gemoedrust de dienstverlening te verzekeren die men van hen verwacht) niet verzoenbaar is met de handhaving van datzelfde beslag op de "ongezuiverde" gegevensdragers nadat de verrichtingen van "positieve" en "negatieve" selectie nuttig werden uitgevoerd.

Dienvolgens dringt de onvoorwaardelijke opheffing van het strafrechtelijk beslag op de zaken en gegevens die het voorwerp vormen van de overtuigingsstukken gekend onder de nummers \_\_\_\_\_, zich op.

Deze opheffing schendt in geen dele het recht van de partijen, andere dan \_\_\_\_\_, op toegang tot het strafdossier; dit recht is immers niet absoluut gezien het er niet toe kan leiden dat die partijen, door uitoefening van dat recht, onvermijdelijk toegang zouden bekomen tot stukken en documenten waarvan de inhoud gedekt is door het beroepsgeheim.

3. Precies om zoveel als mogelijk te vermijden dat in het gerechtelijk onderzoek gebruik zou gemaakt worden van gegevens die gedekt zijn door het wettelijk beroepsgeheim opteerde onderzoeksrechter \_\_\_\_\_ er voor om via de aanstelling dd. 31 juli 2001 van de deskundigen \_\_\_\_\_ en \_\_\_\_\_ een grondige selectie op de oorspronkelijke in beslag genomen gegevendragers te laten uitvoeren:
- op 11 oktober 2001 werden de overtuigingsstukken \_\_\_\_\_ in de rechtbank te \_\_\_\_\_ ontzegeld en overhandigd aan de gerechtsdeskundigen \_\_\_\_\_
  - op 26 februari 2002 werd in de rechtbank te \_\_\_\_\_ overgegaan tot de afsluitende verrichtingen in de uitgewerkte “zuiveringsprocedure”; onderzoeksrechter \_\_\_\_\_ stelde de aanwezigen in kennis van het feit dat de deskundigen hun opdracht tot een goed einde hadden gebracht, en een selectie op basis van 37 zoektermen hadden uitgevoerd, waarbij bestanden onderhevig aan het beroepsgeheim werden geweerd; de positief geselecteerde bestanden (d.w.z. de bestanden die in aanmerking komen voor exploitatie) werden gekopieerd en weggeschreven naar een afzonderlijke gegevensdrager, namelijk 6 Cd-roms, neergelegd onder \_\_\_\_\_
4. Uit diverse stukken in het strafdossier blijkt dat \_\_\_\_\_ de effectiviteit van de “zuiveringsprocedure” (zie hoger, punt 3) steeds in vraag heeft gesteld \_\_\_\_\_

Zo zet de raadsman van \_\_\_\_\_ in een brief dd. 9 juni 2006 aan de kamervoorzitter-onderzoeksrechter \_\_\_\_\_ uiteen dat uitvoering van een aantal beperkte steekproeven, o.a. op een kopie van \_\_\_\_\_, ertoe geleid hebben dat “meerdere” documenten die kaderen binnen de vertrouwensrelatie advocaat-cliënt werden aangetroffen, alsook “talrijke” documenten die ressorteren onder het beroepsgeheim van \_\_\_\_\_ met betrekking tot andere klanten dan \_\_\_\_\_

Het is in de verdere loop van het onderzoek echter niet gekomen tot een “aanvullende zuivering” van de overtuigingsstukken \_\_\_\_\_

5. Thans biedt ... aan de overtuigingsstukken ... opnieuw ter griffie neer te leggen en zij vordert dat het hof zou laten overgaan tot een procedure waarbij ... in de gelegenheid wordt gesteld om de op deze Cd-roms aanwezige bestanden te detecteren die naar haar oordeel door het beroepsgeheim van de advocaat c.q. de bedrijfsrevisor gedekt zijn en waarna het hof een beslissing zou nemen nopens elk bestand waarvan aannemelijk wordt gemaakt dat het wordt gedekt door het beroepsgeheim, dit na het advies van de stafhouder en/of de voorzitter van het IBR te hebben ingewonnen.
6. Het hof stelt vast dat op de oorspronkelijke bij ... in beslag genomen gegevensdragers reeds een grondige selectie werd verricht teneinde de bestanden onderhevig aan het beroepsgeheim weg te zuiveren: het hof verwijst naar de aanstelling dd. 31 juli 2001 van de deskundigen ... en de daaropvolgende technische verrichtingen.

Dat er onder de uiteindelijk geselecteerde bestanden nog steeds bestanden worden aangetroffen die onderhevig zouden zijn aan het beroepsgeheim (zoals door ... herhaaldelijk uiteengezet in haar briefwisseling met de kamervoorzitter-onderzoeksrechter ... is niet ongeloofwaardig en zelfs zeer aannemelijk: een selectie kan immers slechts nuttig verricht worden aan de hand van zoektermen, zijnde een procédé dat zijn beperkingen kent (er wordt slechts geselecteerd wat binnen de zoekterm valt) en redelijkerwijs tot gevolg heeft dat - hoe verfijnd de lijst met zoektermen ook moge zijn - steeds een aantal "besmette" bestanden door de mazen van het net zullen glippen, en dit klemt in deze zaak des te meer gezien de omvang van het aantal te onderzoeken bestanden.

Het uitvoeren van een bijkomende elektronische selectie door middel van zoektermen kan naar het oordeel van dit hof dan ook niet de vereiste zekerheid bieden dat alle - nog aanwezige - door het beroepsgeheim beschermde documenten zullen worden gedetecteerd.

Het hof acht het dan ook niet aangewezen om andermaal via een elektronisch zoekprocédé een selectie te laten uitvoeren op de Cd-roms van de overtuigingsstukken

Absolute zekerheid kan naar het oordeel van het hof enkel bekomen worden door het uitprinten van alle bestanden die op de 6 Cd-roms werden opgeslagen en het aansluitend handmatig selecteren van bestanden die eventueel onderhevig zijn aan het beroepsgeheim: dit betreft een volkomen onbegonnen werk gelet op het enorme aantal te onderzoeken bestanden, minstens moet aangenomen worden dat een dergelijke wijze van selecteren dermate lang zal duren dat het recht van iedere beklaagde op de behandeling van zijn zaak binnen een redelijke termijn (artikel 6.1 EVRM) fataal geschonden zou worden.

In deze concrete omstandigheden - namelijk dat het a) technisch niet haalbaar is om op de overtuigingsstukken ... binnen een redelijke termijn een sluitende selectie van zuivere bestanden te verrichten terwijl b) de meer dan vermoedelijke aanwezigheid van nog resterende, aan het beroepsgeheim onderhevige, bestanden belet dat diezelfde overtuigingsstukken door een andere



partij dan zou worden ingezien - beslist het hof om ook het strafrechtelijk beslag op de voorwerpen van de overtuigingsstukken op te heffen en de onvoorwaardelijke teruggave ervan aan te bevelen.

7. *Dit arrest is er geen van veroordeling, vrijspraak of ontslag van rechtsvervolgning noch een over de burgerlijke vordering. Teneinde de verdere afhandeling van de strafvordering niet nodeloos te vertragen komt het noodzakelijk voor het arrest uitvoerbaar bij voorraad te verklaren niettegenstaande iedere voorziening.*

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*

\*

## OP DEZE GRONDEN

**HET HOF**, rechtdoende op tegenspraak,

Gelet op:

- de artikelen 14, 25, 37, 40 en 41 van de Wet van 15 juni 1935,

al deze wetsbepalingen ter terechtzitting van heden door de Voorzitter aangehaald.

**ZEGT voor recht dat het strafrechtelijk beslag op de overtuigingsstukken gekend onder de nummers**

**wordt opgeheven en beveelt de onvoorwaardelijke teruggave ervan aan**

**WIJST ter zake de andersluidende vorderingen van het openbaar ministerie, van af als ongegrond.**

**VERKLAART dit arrest uitvoerbaar bij voorraad niettegenstaande iedere voorziening.**

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*

\*