



Laga Newsflash

Gestolen bankgegevens mogen door het parket gebruikt worden

Het Hof van Cassatie oordeelde recent dat het Belgische parket gestolen bankgegevens (in casu van de Liechtensteine LGT bank) mag aanwenden als basis voor onderzoek naar grote belastingfraudes. De uitspraak ligt in dezelfde lijn als een arrest van het Europees Hof voor de Rechten van de Mens van oktober 2016, eveneens over gegevens afkomstig van de LGT bank.

Cassatie: parket mag strafonderzoek initiëren op basis van gestolen bankgegevens

In juni 2008 verkreeg de Belgische Bijzondere Belastinginspectie (BBI) bancaire gegevens van de Duitse overheid omtrent twee Belgische belastingplichtigen. Die gegevens waren door een ex-werknemer gestolen bij de Liechtensteine bank LGT en werden later door de Duitse overheid gekocht voor 4 miljoen euro, die de gegevens nadien overmaakte aan de BBI. Op basis van die gegevens werd een gerechtelijk onderzoek gestart tegen de betrokken belastingplichtigen. Het Hof van Cassatie oordeelt nu dat het gerecht de gestolen gegevens wel degelijk mocht gebruiken als 'inlichtingen' om een strafrechtelijk onderzoek te starten.

Volgens het Hof is het niet van doorslaggevend belang dat de bankgegevens gestolen waren en dus oorspronkelijk onrechtmatig werden verkregen. Rudimentaire bankgegevens op zich vormen immers geen bewijs van om het even welk misdrijf, waardoor het enkel inlichtingen kunnen zijn. Het gebruik van onrechtmatig verkregen inlichtingen die niet dienen als bewijs, maar louter worden aangewend ter oriëntering en voor de verdere uitbouw van een

strafonderzoek, leidt niet tot de onontvankelijkheid van de strafvordering. De Antigoontoets, van toepassing in het geval van onrechtmatig verkregen bewijs moet niet worden toegepast in het geval van onrechtmatig verkregen inlichtingen.

De rechter moet volgens het Hof van Cassatie echter wel nog steeds nagaan of het gebruik van onrechtmatig verkregen inlichtingen het recht van de partijen op een eerlijk proces niet aantast, waarbij het eerlijk proces in zijn geheel moet worden beschouwd. In dat opzicht overwoog het hof van beroep te Gent dat de betrokken personen verweer hadden kunnen voeren over de betwiste inlichtingen en dat er geen onrechtmatigheid van de overheid zelf werd vastgesteld. Gelet op de aard van de inbreuken en tenlasteleggingen (zijnde georganiseerde fraude op bijzonder grote schaal) woog ook de schending van het recht op privacy (als Europees mensenrecht) volgens het hof van beroep niet op tegen de begane onrechtmatigheid. Het hof van beroep kwam dan ook tot het besluit dat er geen schending was van het recht op een eerlijk proces.

EHRM: geen schending recht op privacy bij huiszoeking op basis van gestolen bankgegevens

Op 6 oktober jl. deed het Europees Hof van de Rechten van de Mens reeds een gelijkaardige uitspraak. Een Duits koppel had een rechtszaak aangespannen tegen de Duitse Staat omdat de huiszoeking waaraan ze onderworpen waren volgens hen hun recht op eerbieding van het privéleven geschonden had. Het huiszoekingsbevel dat aan de basis lag van de zoeking was eveneens uitgevaardigd op basis van de informatie die gestolen was door een ex-werknemer van de LGT bank en die verkocht werd aan de Duitse geheime diensten. Ook het EHRM kwam tot de conclusie dat er geen sprake was van enige schending van het recht op privéleven van het Duitse koppel. Het is met andere woorden in het kader van de mensenrechten geen probleem dat de huiszoeking gebaseerd was op de onrechtmatig verkregen inlichtingen.

Fiscaal onderzoek op basis van gestolen bankgegevens?

Deze uitspraken zijn relevant voor fraudedossiers die strafrechtelijk worden vervolgd door het parket. Indien de fraude enkel wordt aangepakt door de fiscus, dan is er sprake van onrechtmatig verkregen fiscaal bewijs, en moet, sinds het Cassatie-arrest van 22 mei 2015, de fiscale Antigoon-toets worden toegepast om het eventuele gebruik van dit bewijs te beoordelen.

Naast de toets van het eerlijk proces, houdt de fiscale Antigoontoets in dat men moet nagaan of de bewijsverkrijging in lijn is met wat men van een behoorlijk handelende fiscale overheid mag verwachten, wat soms wel tot discussie kan leiden. Daarenboven moet de fiscale rechter ook de bewijswaarde van de betrokken documenten beoordelen. Zoals gebleken is bij vele eerdere uitspraken, bijvoorbeeld inzake KB-Lux, is het louter aanbrengen van bancaire fiches door de fiscale administratie op zich niet steeds voldoende als bewijs in fiscale zaken.

Het fiscaal procedureteam van Laga houdt u verder op de hoogte en kan u uiteraard bijstaan bij alle eventuele vragen.

Johan Speecke, Advocaat-vennoot/Avocat associé, Tel: + 32 56 59 43 41, Email: jspeecke@laga.be

Annick Visschers, Advocaat-vennoot/Avocat associé, Tel: + 32 2 800 70 72, Email: avisschers@laga.be

Anne-Sophie Anseeuw, Avocaat/Avocat, Tel: + 32 9 331 64 18, Email: aanseeuw@laga.be

Michail Perez Van Gaeveren, Avocaat/Avocat, Tel: + 32 2 800 70 59, Email: mperezvangaeveren@laga.be



Laga
Gateway building
Luchthaven Nationaal 1J
1930 Zaventem
Belgium

A top legal practice in Belgium, Laga is a full service business law firm, highly recommended by the most authoritative legal guides. Laga comprises approximately 160 qualified lawyers, based in Brussels, Antwerp, Ghent and Kortrijk. Laga offers expert advice in the fields of banking & finance, commercial, corporate/M&A, employment, IT/IP, public/administrative, insolvency and reorganisations, real estate, tax law, tax and legal services for high-net-worth families and individuals (Greenille by Laga), and litigation. Where appropriate to ensure a seamless and comprehensive high-quality service, Laga lawyers work closely with financial, assurance and advisory, tax and consulting specialists, and with select EU and US law firms.

Laga provides thorough and practical solutions tailored to the needs of clients ranging from multinational companies, national large and medium-sized enterprises, and financial institutions, to government bodies.

More information: www.laga.be

© 2017, Laga, Belgium - The content and layout of this communication are the copyright of the law firm Laga or its contributors, and are protected under copyright and other relevant and intellectual property rights laws and regulations. No reproduction in any form or through any medium is allowed without the explicit consent of Laga or its contributors.

[Subscribe](#) | [Unsubscribe](#)