

# De problematiek rond het decryptiebevel voor de verdachten

Prof. Catherine Van de Heyning



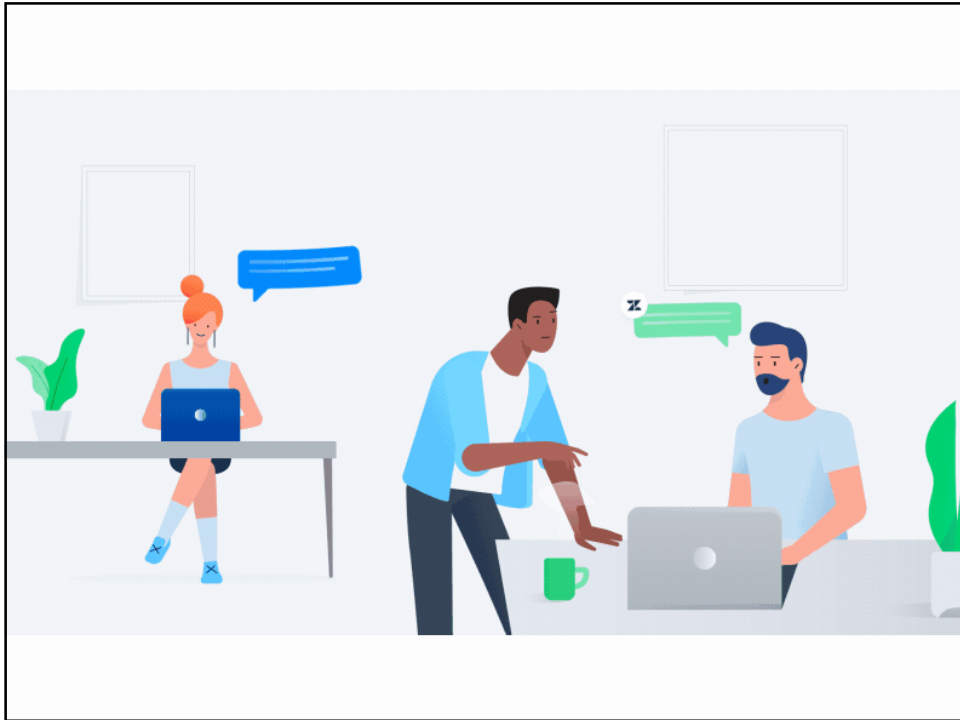
 University of Antwerp

# De uitdagingen van de digitale zoeking

Prof. Catherine Van de Heyning



 University of Antwerp



■

*“new technologies have revolutionised the ways in which people communicate, access, use and share information. The digital age has in some respects transformed people’s lifestyles”  
(judge Koskelo, ECHR Big brother Watch)*

---



## Mogelijkheden

- Databeslag & netwerkzoeking
- Hacking: opheffen van beveiliging, kraken sleutels, paswoorden, ...
- Medewerkingsplichten
  - Van operatoren & providers
  - Van experts voor bijstand & informatie van iedereen (ook verdachten)
- Infiltratie op het internet

## 1. Toegankelijkheid

### De rol van ISPs: medewerkingsplicht

Type gegevens	Bevoegdheid	Artikel	Periode van toegang
Identificatiegegevens	Procureur des Konings	46bis SV	6 maanden voor strafbare feiten HGS < 5 jaar
			12 maanden voor andere misdrijven
Locatie – en verkeersgegevens	Onderzoeksrechter	82bis SV	6 maanden
			9 maanden voor misdrijven gepleegd in criminele organisatie met HGS $\geq$ 5 jaar
			12 maanden voor terrorismemisdrijven

## Uitdaging: proportionaliteit vs beschikbaarheid



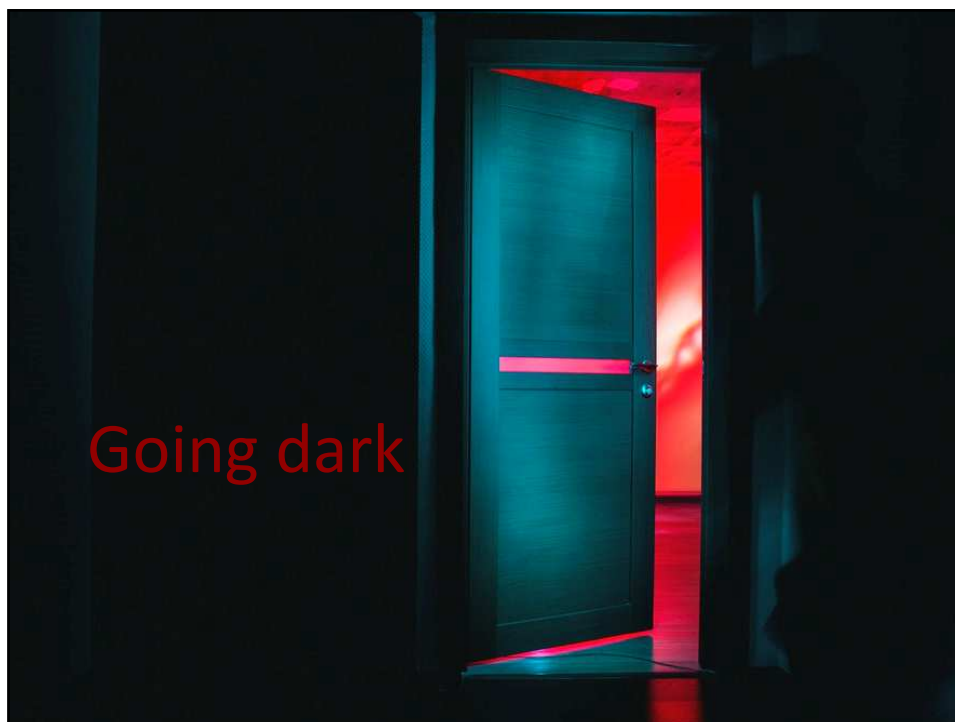
### Bewaarplicht van ISPs: limieten

- Stand van zaken: Tele2/Watson (C-203-15)
- Zaak C-520/18 (hangende): *“zich verzet tegen een nationale regeling die de operatoren en aanbieders van elektronischecommunicatiediensten de verplichting oplegt om de verkeers- en locatiegegevens van alle abonnees en gebruikers”*

## De rol van de verdachte: medewerkingsplicht

- Art 88quater: §1 informatie (iedereen) §2 samenwerking ( iedereen behalve de verdachte)
- Verbod op zelf-incriminatie? Nee volgens het Hof van Cassatie (4 februari 2010, P.19.1086.N/6) & GwH (20 februari 2020, 28/2020)
- Discussie blijft...

11



## Recent onderzoek

- Merendeel geeft toegang tot informaticasystemen
- Medewerkingsplicht wordt gezien als sneller en eenvoudiger (capaciteit)
- Discussie binnen EU / US blijft
- Afweging door de verdachte
- Nieuwe toepassingen: swiss vault / veracrypt

13



## Focus

- Backdoors / gouden sleutels / key escrow
- Mogelijkheid tot toegang tot een inbeslaggenomen toestel
- *“Data in motion poses challenges that are not present for data at rest”* (Carnegie Institute: Moving the Encryption Policy Conversation Forward)
- Infiltratie als alternatief: Encrochat

14



## 2. Betrouwbaarheid

15



16





## Betrouwbaarheid van data

Steeds moeilijker om **betrouwbaarheid** van het bewijs in te schatten

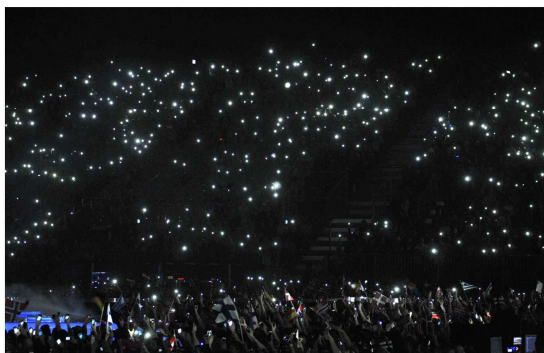
- Beperkte toegang of gebruik tot raw data
- Originele verzameling data om andere redenen

17



The New York Times

*Flaws in Cellphone Evidence Prompt  
Review of 10,000 Verdicts in Denmark*



## Betrouwbaarheid van data

Steeds moeilijker om **betrouwbaarheid** van het bewijs in te schatten

- Beperkte toegang of gebruik tot raw data
- Originele verzameling data om andere redenen
- Grensoverschrijdende verstrekking van data (EOB)
- Manipuleerbaarheid van data (authenticiteit)
- Technische kennis noodzakelijk

19



guardian by readers → Search jobs Sign in Search International edition

ion Sport Culture Lifestyle More

edia Society Law Scotland Wales Northern Ireland

• This article is more than 1 year old

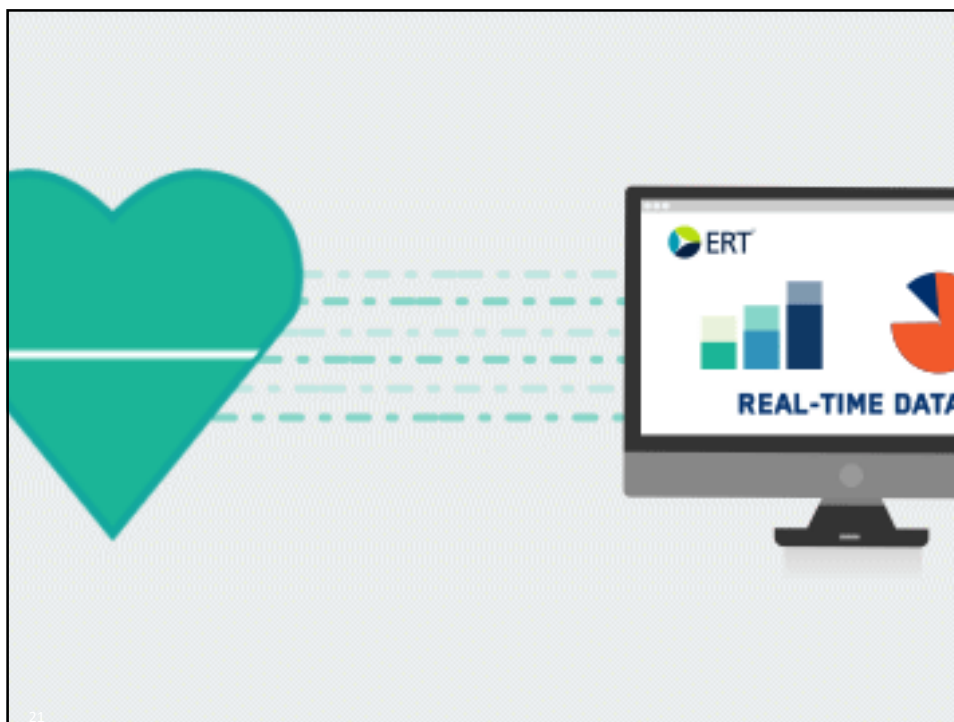
### Justice system at 'breaking point' over digital evidence

Defence experts say public faith is being corroded by failures to disclose material



“Now I am trying to arrange access to exhibits with a police officer who is not a technical specialist. A lot of officers are given very minimal training on how to download a phone or tablet so it's hardly surprising they often cock it up.”





"Medical therapies, airplanes and electrical devices are tested by independent entities before they can be used routinely...The **public has the right to expect the same of forensic techniques**, given the substantial consequences of the "evidence" produced in court"  
(Sunita Shah)

## Bulk data: selecteren en controle

- Selectie verantwoord
- Indien bulk: EHRM-arrest Gudmundur Andri Astradsson t. IJsland (12 maart 2019) ► niet alleen toegang, maar ook selectie kunnen kijken en meebepalen (basis België in 61qq SV)
- Inschakelen forensics door partijen & toegang tot raw data

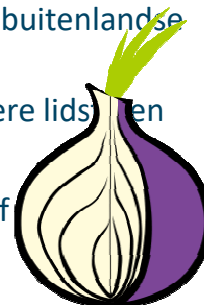
23



### 3. Bereikbaarheid

#### Hoe ver reikt zoekingsbevoegdheid?

- Netwerkzoeking: limieten?
  - Bereikbaarheid vanuit België
  - Connectie met België (bv gegevens gecreëerd of geraadpleegd door verdachte)
  - Vast toestel of cloud verbonden aan buitenlandse gebruiker?
- Territorialiteit: geen zoekingen in andere lidstaten
  - Vervolgingsbevoegdheid?
  - Connectie met territorium (toestel of gebruiker)
  - Onbekend of verdoezeld?



## Hoe ver reikt medewerkingsplicht? (ISPs)

- **Yahoo/Skype arresten:**
  - Virtuele aanwezigheid
  - Connectie met het Belgisch grondgebied
- **EOB:** identificatiegegevens en tapbevelen
- Voorstel voor het **Europees bevel** tot verstrekking en het Europees bevel tot bewaring van elektronisch bewijsmateriaal in strafzaken: vestiging (infrastructuur of fysieke aanwezigheid dan wel vertegenwoordiger)

27



## 4. Veiligheid

## Cyberveiligheid

- Verschil met huiszoeking: interconnectie
- Encryptiedebat: gevaar van backdoors
- Art. 39bis SV: hackingsbevoegdheid – melden / patches?

29



## 5. Vertrouwen

## Proportionaliteit

Toetssteen voor beperkingen van (relatieve) fundamentele rechten:

- Wettelijke basis
- Doelstelling
- Evenredigheid: verantwoording (hoe gevoeliger gegevens des te meer verantwoording), waarborgen en wijze waarop (procedurele rationaliteit)

**Digitale zoeking ≠ Access all data**

31



## Respect voor privacy - integriteit

- Limieten (essentie): biometrische data voor gezondheidsredenen
- Betrouwbaarheid (art. 32 VT SV): cruciale toets voor gebruik van data
- Retentie door de autoriteiten: verantwoordelijkheid

32







## Capaciteit

- Kwaliteit van zoeking: mainstreaming & specialisatie
- Uitrusting voor zoeking, verwerking & retentie



- Samenwerking derde partners
- Beperken van verwachtingen van de burger (cybercrime)

## Leeslijst

- K. Choo en A. Dehghantanha, Contemporary Digital Forensic Investigations of Cloud and Mobile Applications, Elsevier, 2016
- S. Mason en D. Seng, Electronic evidence, IALS, 2020
- J. Kävrestad, Fundamentals of Digital Forensics, Springer, 2018
- M Bazell, Open source intelligence techniques, Createspace Independent Publishing Platform

35



## Leeslijst

- C. Conings, Klassiek en digitaal speuren naar strafrechtelijk bewijs, Intersentia, 2017
- Royer, Sofie; 2020. Strafrechtelijk beslag. Digiproof en (multi)functioneel. Publisher: die Keure
- J. Kerkhofs en P. Van Linthout, Cybercrime 3.0, Politeia, 2019
- C. Van de Heyning, Het zwijgrecht in digitale tijden: de strijd om decryptiesleutels naar het Grondwettelijk Hof, T.Strafr. 2019, afl. 6, 307-319

36



## Vragen & opmerkingen?

Catherine.vandeheyning@uantwerpen.be