République Démocratique Du Congo

JUSTICE MILITAIRE

COUR MILITAIRE
OPERATIONNELLE DU NORD-KIVU

- **RP N° 0191/017**
- **RP N° 0255/018**
- **RP N° 0270/018**
- **RP N° 0271/018**
- **RP N° 0272/019**

ARRET DEFINITIF

AU NOM DU PEUPLE

(Article 149 alinéa 3 de la Constitution)

La Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, siégeant en matière répressive au premier et dernier ressort, dans la salle habituelle de ses audiences, sise au Palais de Justice Militaire au Camp KATINDO, dans la Commune de KARISIMBI, Ville de GOMA, en audience publique de ce lundi 23e jour du mois de **novembre** l'an deux mille **vingt**, a rendu l'arrêt suivant :

EN CAUSE :

1. Auditeur Militaire Supérieur près la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, Ministère Public, et ;
2. Les Parties civiles :

N° d'ordre		Identification codée
01.		633070
02.		633073
03.		633019
04.		633072
05.		633002
06.		633058
07.		633045

08.		633004
09.		633005
10.		633007
11.		633009
12.		633008
13		633010
14		633011
15		633012
16		633013
17		633014
18		633015
19		633016
20		633017
21		633018
22		633020
23		633022
24		633024
25		633025
26		633026
27		633027
28		633028
29		633029
30		633030
31		633032
32		633031

33		633033
34		633034
35		633035
36		633036
37		633037
38		633052
39		633053
40		633062.
41		633064
42		633066
43		633067
44		633069
45		633077
46		633078
47		633038
48		633039
49		633040
50		633041
51		633043
52		633042
53		633044
54		633046
55		633047
56		633048
57		633049

58		633050
59		633051
60		633006
61		633065
62		633081
63		633080
64		633079
65		633003
66		633057
67		633054
68		633082
69		633001
70		633021
71		633023
72		633024
73		633055
74		633068
75		633071
76		UJ
77		BN
78		633023
79		633017
80		633018
81		633059
82		633014

83		633015
84		633056
85		633052
86		633055
87		633054
88		633016
89		633021
90		633022
91		633019
92		633020
93		633057
94		633058
95		633044
96		633045
97		633046
98		633047
99		633048
100		633049
101		633050
102		633051
103		633034
104		633035
105		633036
106		633033
107		633037

108		633038
109		633039
110		633040
111		633041
112		633042
113		633043
114		633008
115		633009
116		633010
117		633011
118		633012
119		633013
120		633023
121		RM
122		633090
123		633001
124		633025
125		633022
126		633002
127		SM
128		633028
129		633029
130		633030
131		633031
132		633032

133		633007
134		633006
135		633005
136		633003
137		633004
138		633008
139		H01
140		H02
141		F103
142		H104
143		F105
144		H106
145		F107
146		F108
147		F109
148		F110
149		F111
150		F112
151		F113
152		F114
153		F115
154		F116
155		F117
156		F118
157		F119

158		F120
159		F121
160		F122
161		F123
162		F124
163		F125
164		F126
165		F127
166		F128
167		F129
168		H130
169		F131
170		F132
171		F133
172		F134
173		F135
174		F136
175		F137
176		F138
177		F139
178		F140
179		H141
180		H142
181		F143
182		F144

183		F145
184		F146
185		F147
186		F148
187		F149
188		F150
189		F151
190		F152
191		F153
192		H154
193		F155
194		F156
195		H157
196		F158
197		F159
198		F160
199		F161
200		F162
201		F163
202		H164
203		F165
204		F166
205		H167
206		F168
207		F169

208		F170
209		F171
210		F172
211		H173
212		H174
213		F175
214		F176
215		F177
216		F178
217		F179
218		F180
219		F181
220		F182
221		F183
222		F184
223		F185
224		H186
225		F187
226		H188
227		F189
228		F190
229		H191
230		F192
231		F193
232		F194

233		F195
234		H196
235		F197
236		F198
237		F199
238		F200
239		H201
240		F202
241		F203
242		F204
243		F205
244		F206
245		F207
246		F208
247		F209
248		F210
249		H211
250		F212
251		F213
252		F214
253		F215
254		F216
255		F217
256		F218
257		F219

258		F220
259		F221
260		F222
261		H223
262		F224
263		H225
264		F226
265		F227
266		F228
267		H229
268		F230
269		F231
270		F232
271		F233
272		H234
273		H235
274		F236
275		F327
276		F238
277		F239
278		F240
279		F241
280		H242
281		F243
282		F244

283		E245
284		E246
285		E247
286		E248
287		E249
288		E250
289		E251
290		F253
291		F254
292		H255
293		F256
294		H257
295		H258
296		E260
297		E261
298		E262
299		E263
300		E266
301		E359
302		E324
303		E389
304		E299
305		E305
306		E399
307		E388

308		E285
309		E397
310		E337
311		E272
312		E278
313		E281
314		E282
315		E290
316		E291
317		E318
318		E317
319		E329
320		E358
321		E353
322		E343
323		E319
324		E335
325		E330
326		E392
327		E394
328		E393
329		E395
330		E398
331		E379
332		E363

333		E381
334		E271
335		E375
336		E382
337		E376
338	NKULU KAOTWE Daniel	
339	MAKELE MUHIGIRWA CLAUDE	
340	MATABISHI CHUMA JEAN	
341	KABUYA KABENE CHIRIMWAMI	
342	KAMUTEIRE BAHATI JEANNETTE	
343	OLIVIER PILIPILI	
344	L'ETAT CONGOLAIS	

CONTRE :

- La République Démocratique du Congo, partie civilement responsable ;
- Les prévenus :

1. **NTABO NTABERI SHEKA,** né à WALIKALE le 04 Avril 1976, fils de NTABO (décédé) et de MENE (en vie), originaire du village de BINYAMPURI, secteur de WANIANGA, territoire de WALIKALE, Province du Nord-Kivu, état-civil : marié à Madame AWEZA SALI et père de 15 enfants, Religion : Eglise universelle de Jésus-Christ, études-faites : Diplômé d'Etat en Pédagogie Général, Profession : Exploitant artisanal, domicilié au village de BINYAMPURI, secteur de WANIANGA, Territoire de WALIKALE, Province du Nord-Kivu.

2. **NZITONDA HABIMANA Séraphin alias Lionceau,** né à KIGALI/RWANDA le 10 décembre 1975, fils de HABIMANA Apollinaire (décédé) et de NIKUZE Madeleine (décédée), originaire

du village de MASISI, collectivité de BASHALI, Groupement de BASHALI MONKOTO, localité de KINYANYA, chefferie de MASISI, village : RUNAMBI, territoire de MASISI, Province du Nord-Kivu, état-civil : marié à Madame MAPENZI Joséphine et père de 03 enfants, études-faites : 4ans Post-primaire, profession : Ancien Militaire de l'Ex-Mil FDC, 03 Novembre 1998, Centre d'instruction NSELE, Commandant de 2002 jusqu'en 2012 à la maison, domicilié à MASISI/ KITCHANGA.

3. **NDOOLE BATECHI Jean,** né à BINGA le 05 juin 1983, fils de BAZUNGU (en vie) et de MUFANO MUHUNGA (en vie), originaire du village de MANIANGA, secteur de WANYANGA, territoire de WALIKALE, Province du Nord-Kivu, état-civil : marié à Madame KIKANDI BANUNSANE et père de 10 enfants, études-faites : A2 à l'Institut Technique Médicale de MACHUMBI (polyvalent), Profession : Infirmier.

4. **LUKAMBO Jean-Claude alias KAMUTOTO,** né à MUNA en 1992, fils de MIRIMO BWIRA (en vie) et de RUTIKENSE (en vie), originaire du village de MUNA, secteur de WANIANGA, territoire de WALIKALE, Province du Nord-Kivu, état-civil : marié à Madame KABUO Naomi et père de 03 enfants, études-faites : 3 ans Post-primaire, Religion : Musulmane, domicilié au village MUNA dans le Nord-Kivu.

POURSUIVIS POUR :

❖ Pour le prévenu **NTABO NTABERI SHEKA :**

1. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre deuxième tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectif lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement.

Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif. Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les localités KIBWA, PINGA, MUTONGO et BITUMBI du Territoire de WALIKALE ; NDEKO, DIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA du Territoire de MASISI, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant de l'année 2011 à 2017, engagé sa responsabilité pénal pour alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont procédé à l'enrôlement d'enfants de moins de 18 ans dont la liste versé au dossier qu'ils ont utilisés comme combattants ou pour différents autres tâches domestiques ou comme porteurs des biens pillés, crimes relevant de la compétence de la Cour Pénal Internationale et visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre deuxième tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Faits prévus et punis par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire Livre premier et 223 alinéa 5g Code Pénal Ordinaire

Livre deuxième tel que modifié et complété à ce jour, 8.2evii) et 28 du Statut de Rome.

2. Avoir organisé ou commandé un mouvement insurrectionnel ;

En l'occurrence avoir, à IRUMBA, localité située dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas au courant de la période comprise entre 2007 jusqu'au mois de juillet 2017, période non encore couverte par le délai légal de prescription, organisé un groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC en sigle), groupe qu'il a dirigé, organisé et commandé ; avec cette circonstance que lui-même et les autres membres du groupe étaient porteurs d'armes.

Fait prévu et puni par les articles 136, 137 al 1.5 et 139 du Code Pénal Militaire.

3. Avoir, pris ou exercé le commandement dans une association qu'il savait former dans le but de préparer ou de commettre des infractions contre les personnes ou les propriétés ;

En l'espèce, avoir, dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas au pendant la période allant du mois de juillet au mois d'août 2010, exercé le commandement de la bande des groupes armés coalisés NDUMA Défense of Congo (NDC), Front Patriotique pour la Libération du Congo (FPLC) et les Forces Démocratiques pour la Libération du Rwanda (FDLR), composé notamment de SADIKI, NZITONDA, KARANGWA, MOBUTU, MADOADOA, laquelle bande a commis des attentes contre les personnes tels les viol des personnes dont la liste versée au dossier et les attentats aux propriétés tels les

vols et extorsions des biens aux préjudices des personnes dont la liste versée est au dossier.

Fait prévu et puni par les articles 156 et n du Code Pénal Ordinaire livre deuxième.

4. Avoir, en tant qu'auteur, coauteur ou complice selon l'un de modes de participation criminelle prévus aux articles 21 et 22 du Code Pénal Ordinaire livre deuxième ;

En l'espèce, avoir, à LUVUNGI, MUBI et d'autres localités environnantes situées dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, pendant la période allant du 30 juillet au 02 d'août 2010, comme coauteur étant chef du groupe armé NDUMA Défense of Congo (NDC), par les abus de son autorité, directement provoqué l'infraction de vol avec violence des objets spécifiés en annexe commise par le nommé SADOKE KIKUNDA dit MAYELE et une trentaine d'éléments de son groupe au préjudice des personnes dont la liste en annexe.

Fait prévu et puni par les articles 21, 23, 79 et 82 CPO LII.

5. Avoir, comme auteur ou coauteur selon l'une des modalités prévues à l'article 25 du Statut de Rome de la CPI, engagé sa responsabilité pénale individuelle pour avoir encouragé la commission d'un crime relevant de la compétence de la CPI et contribuer de toute autre manière à la commission d'un tel crime par un groupe des personnes agissant de concret ;

En l'espèce avoir, dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, encouragé et conseillé aux éléments des Forces Démocratiques pour la Libération du Rwanda (FDLR) du commandant SADIKI et les éléments du Front Patriotique pour la Libération du Congo (FPLC) du commandant SENGIYUNVA à commettre des viols massifs pour voir leur cause entendue par la communauté internationale, conseil qui a été suivi et mis en pratique par ceux-ci dans la localité de LUVUNGI et ses environs où du 30 juillet au 02 août 2010, les éléments des FDLR sous le

commandement de NZITONDA Séraphin dit Lionceau et les éléments FPLC sous le commandement d'un certain KARANGWA ont dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre la population civile de ces localités et en connaissance de cette attaque commis les viols sur les personnes dont la liste en annexe.

Et connaissant par ailleurs les modus operandi des éléments de ces groupes (FDLR et FPLC) qui se caractérisait par les viols qu'ils commettaient partout où ils passaient, les a envoyés pour aller opérer avec ses troupes à LUVUNGI et MUBI en sachant qu'ils devaient inévitablement commettre les viols sur les populations de ces villages comme dans leur habitude.

Fait prévu et puni par les articles 7.1.g, 25.1.3 bd. I et 77 du Statut de Rome de la CPI.

6. **Avoir** dirigé, organisé ou commandé un mouvement insurrectionnel ;

En l'occurrence avoir, à IRUMBA, localité située dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, le 19 juin 2007, créé et organisé un groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo NDC en sigle, groupe qu'il a dirigé, organisé et commandé jusqu'à la date de sa reddition; avec cette circonstance que l'action du dit groupe caractérisé par une violence collective sur la population, l'occupation et le siège de certaines localités a mis en péril les institutions de République et porté atteinte à l'intégrité du territoire national.

Fait prévu et puni par les articles 136 et 139 CPM.

7. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel.

En l'occurrence, avoir dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas au courant de la période allant de juin 2007 au mois de juillet 2017, période non encore couverte par le délai légal de prescription étant lui-même

commandant du groupe armé dénommé NDC, occupé à force ouverte plusieurs localités du Territoire de WALIKALE notamment KIBWA, IRUMBA, MUTONGO et PINGA, portant ainsi atteinte à l'intégrité du territoire national.

Fait prévu et puni par les articles 136, 137 al 1 lit 2 du Code Pénal Militaire.

8. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel.

En l'occurrence, avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, étant lui-même Commandant du groupe armé dénommé NDC, provoqué des rassemblements des éléments de son groupe dans ces différentes localités, portant ainsi atteinte à l'intégrité du territoire national.

Fait prévu et puni par les articles 136, 137 al 1 lit 4 du Code Pénal Militaire.

9. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel.

En l'occurrence, avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, étant lui-même Commandant du groupe armé dénommé NDC, en se substituant à l'autorité légale, ordonné la perception illégale des taxes dans ces différentes localités, mettant ainsi en péril par ces actes les institutions de la République notamment le Gouvernement de la République représenté par l'administration du territoire de WALIKALE et de la province du Nord-Kivu.

Fait prévu et puni par les articles 136, 137 al 1 lit 6 du Code Pénal Militaire.

10. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel.

En l'occurrence, avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, participé à un mouvement insurrectionnel en procurant aux insurgés de son groupe armé dénommé NDC des armes de guerre de différents calibres à savoir les AKA 47, les MAG type belge, les lance-roquettes, les Mo60 et 82, de MiAA12.7 et des matériels de toute espèce tel que des lances et machettes.

Fait prévu et puni par les articles 136 et 138 al 1 lit 2 du CPM.

11. Avoir provoqué, pris ou exercé le commandement dans une association qu'il savait formée dans le but de préparer ou de commettre des infractions contre les personnes ou les propriétés.

En espèce, avoir dans les localités PINGA, MUTONGO, BISIE et BUTUMBI du territoire de WALIKALE, NDEKO, BIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA du territoire de MASISI, province du Nord-Kivu en RDC, sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant de l'année 2009 à 2017 période non encore couverte par le délai légal de prescription pris le commandement d'une bande armée composée de Mr SHIMIRAY MUHISA, Mr MANDAIMA, Mr KATAKANE TSHAKO Alias BATA, Mr MITAMBA IMANI FRED, Mr BWIRA CHUO Gilbert, Mr MUHUMBA Désiré MAKANAKI, Mr FOUDRE PANDA, Mr CHEIK SULEMANI, Mr MASEYA SITA TONDEUSE, Mr CADET KIZONGE MUTAKA, Mr TEGEMEYA INNOCENT Alias TANGO MIKE, Mr PHILEMON, Mr KIKUNI PATAULE, Mr BABO MBOKOLO Joseph et NDOOLE BATECHI Jean qui a commis des attentats contre les personnes tel le meurtre de 287 personnes dont liste en annexe et les attentats aux propriétés tel le pillage des installations de la société MPC (MINING PROCESSING IN CONGO) et plusieurs maisons et biens meubles des personnes appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU dont liste en annexe.

Fait prévu et puni par l'article 157 du Code pénal ordinaire Livre II tel que modifié par la loi n° 68/193 du 03 mai 1968.

12. Avoir, comme auteur coauteur ou complice, selon l'un des modes de participation criminelle prévus aux articles 21 et 22 Code Pénal Ordinaire Livre premier, commis des actes de terrorisme en relation avec une entreprise individuelle ou collective ayant pour but de troubler gravement l'ordre public par l'intimidation ou la terreur par des atteintes à la vie ou à

l'intégrité physique de la personne, des vols, extorsions, destructions, dégradation ou détériorations ;

En l'occurrence, avoir dans le territoire de WALIKALE précisément sur le tronçon entre les localités de BINYAMPURI et de MOLOKAYI, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo dans la nuit du 19 au 20/04/2012 en tant que coauteur en abusant de son pouvoir de commandant et fondateur du groupe armé dénommé NDC, ordonné aux éléments dudit groupe armé d'assassiner de manière inhumaine et barbare le Colonel TCHUMA alors commandant 84 Secteur opérationnel, colonel PILIPILI 803e Régiment, Premier Sergent Major BATOKO JEROME, Premier Sergent SANDUKU NDALA et le Caporal MADEGWE BALIGIME notamment en mutilant les membres de leurs corps et ce, après avoir tendu une embuscade au cortège motorisé des victimes.

Fait prévu et puni par l'article 157 alinéas 1 et 2et 158 alinéa 2 du Code Pénal Militaire.

13. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement.

Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif. Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les localités KIBWA, PINGA, MUTONGO et BITUMBI du Territoire de WALIKALE ; NDEKO, DIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA du Territoire de MASISI, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant de l'année 2011 à 2017, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles, des meurtres sur des personnes appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU dont la liste en annexe, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre deuxième tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire Livre I et 223 alinéa 3a Code Pénal Ordinaire Livre II.

14. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou

délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;

- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;
- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles, des mutilations des cadavres de certaines personnes en majorité des communautés HUNDE et HUTU dont la liste en annexe, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 3 a Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

15. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son

autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;
- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;
- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles, des viols sur les personnes dont la liste en annexe, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 5 f Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

16. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;
- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;
- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles, des pillages des biens des personnes dont la liste en annexe, appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son

pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 5 e Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

17. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes grave visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;

- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;

- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont procédé à l'enrôlement des enfants de moins de 18 ans dont la liste en annexe qu'ils les ont utilisés comme combattants ou pour

différentes autres tâches domestiques ou comme porteurs des biens pillés, crime relevant de la compétence de la Cour Pénale internationale et visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 5 g Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

18. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes graves visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;

- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;

- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors

que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis la destruction par incendie des maisons d'habitation des personnes dont la liste en annexe appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 1 d Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

19. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes graves visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;

- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;

- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont pris de force les femmes dont la liste en annexe et en ont fait esclaves sexuelles, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du Code Pénal Ordinaire LI et 223 alinéa 5 f Code Pénal Ordinaire LII tel que modifié et complété à ce jour.

20. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes graves visés par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 commis par les subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

- Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou délibérément négligé de tenir compte d'information qui l'indiquaient clairement ;

- Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ;

- Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

En l'occurrence avoir, étant commandant chef selon qu'il s'était autoproclamé et fondateur du groupe armé dénommé NDUMA Défense of Congo (NDC), dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, engagé sa responsabilité pénale, pour, alors que lors des affrontements armés ne représentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS (Alliance des Patriotes Pour un Congo Libre et Souverain), NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont porté atteinte à l'intégrité corporelle d'une personne en faisant des blessures graves sur les personnes dont liste en annexe, crime visé par les articles 221 à 223 du Code Pénal Ordinaire livre II tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et de poursuites ;

Fait prévu et puni par les articles 22 bis du CPOLI et 223 al 3 a CPOLII tel que modifié et complété à ce jour.

❖ **<u>Pour le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin</u> :**

1. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel en occupant à force ouverte ou par ruse ou en détruisant tout édifice ou installation ;

En l'occurrence, avoir dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en RDC, sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant du mois de juillet au mois d'août 2010 période non encore couverte par le délai légal de prescription, étant commandant du Bataillon MONTANA du

mouvement insurrectionnel dénommé Forces Démocratiques pour la libération du Rwanda (FDLR) où il exerçait les fonctions de coordonnateur de poste et des opérations, occupé à force ouverte les édifices et propriétés des populations des villages se trouvant sur l'axe routier MPOFI-KIBUA dans le territoire de WALIKALE. Mettant ainsi en péril par ces actes de violence, les institutions de la République et portant atteinte à l'intégrité du territoire national.

Faits prévus et punis par les articles 136 et 137 alinéa1 lit 2 du Code pénal militaire.

2. **Avoir**, comme auteur ou coauteur selon les modalités prévues à l'article 25 du Statut de Rome de la CPI, individuellement ou conjointement, dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre toute population civile et en connaissance de cette attaque, commis un viol par la force ou en usant en l'encontre de ladite ou des dites ou des tierces personnes de la menace, de la force, des violences, soit par pression psychologique, soit à la faveur d'un environnement coercitif ou en profitant de l'incapacité de ladite personne à donner son libre consentement du fait de l'altération de ses facultés ou de toute cause accidentelle, s'être de ce fait rendu coupable de crime contre l'humanité ;

En l'espèce, avoir, dans le village de LUVUNGI en territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, pendant la période allant du 30 juillet au 02 Août 2010, comme coauteur, conjointement avec le nommé SADOKE KIKUNDA dit MAYELE et d'autres miliciens non autrement identifiés, commis des viols par la force et à l'aide des armes de guerres, en introduisant son organe sexuel dans celui de certaines victimes dont la liste en annexé. Avec cette circonstance que les faits ont eu lieu dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre la population civile de ce village et en connaissance de cette attaque.

Faits prévus et punis par les articles 7.1.g, 25 et 77 du Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale.

3. **Avoir**, étant militaire ou individus embarqués agissant en bandes, commis des pillages ou dégâts de denrées, marchandises ou effets, soit avec des armes ou force ouverte, soit avec bris des portes et clôtures extérieures, soit avec violences envers les personnes ;

En l'occurrence, avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, étant membres du mouvement insurrectionnel dénommé FDLR agissant en bandes, commis des pillages des biens et denrées de la population du village de LUVUNGI avec des armes, force ouverte et violence envers les personnes habitant ce village. Avec cette circonstance que les pillages ont été organisés par des individus appartenant à plusieurs mouvements insurrectionnels notamment le FDLR, le NDC et le FPLC coalisés et agissant de concert.

Faits prévus et punis par les articles 63 alinéa1 et 64 alinéa1 et 2 du Code Pénal Militaire.

4. **Avoir**, comme auteur ou coauteur selon les modalités prévues à l'article 25 du Statut de Rome de la CPI, individuellement ou conjointement, dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre toute population civile et en connaissance de cette attaque, commis d'autres actes inhumains de caractère analogique causant intentionnellement des grandes souffrances ou atteintes graves à l'intégrité physique ou mentale, s'être de ce fait rendu coupable de crimes contre l'humanité ;

En l'espèce, avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, comme coauteur, étant commandant Bataillon MONTANA des FDLR et coordonnateur des opérations, conjointement avec les chefs des fractions coalisées des mouvements insurrectionnels NDC et FPLC notamment SADOKE KIKUNDA alias MAYELE, le Major autoproclamé

KARANGWA MUSEMAKWELI Alphonse, RWASIBO SABIRA Jean Marie, BIZIMANA MUKENGEZI alias MADOADOA et PUMUZIKA WANGO alias ALPHA, dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre toute population civile de LUVUNGI et en connaissance de cette attaque, astreint des personnes civiles à transporter sur des longues distances des biens volés et pillés sur ladite population et dont les poids dépassaient parfois la capacité physique des porteurs, causant ainsi des grandes souffrances et des atteintes à la santé physique ou mentale des victimes.

Faits prévus et punis par les articles 7.1.K, 25 et 77 du Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale.

5. Avoir engagé sa responsabilité pénale pour des crimes relevant de la compétence de la cour pénale internationale, commis par des forces placées sous son commandement et son contrôle effectifs, selon le cas, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces forces dans le cas où :

- Ce chef militaire ou cette personne savait ou en raison des circonstances, aurait dû savoir que ces forces commettaient ou allaient commettre ces crimes ; et
- Ce chef militaire ou cette personne n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquête et de poursuites ;

En l'occurrence, étant commandant Bataillon MONTANA secteur Nord des FDLR et coordonnateur des opérations avec les factions coalisées des mouvements insurrectionnels NDC et FPLC, dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, ayant reçu mission de chercher le ravitaillement en vivre aux fins d'assurer la subsistance des insurgés de la coalition, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur les éléments FDLR de la coalition sous son commandement qui, du 30 juillet au 02 Août 2010, dans le cadre d'une attaque généralisée et

systématique lancée contre la population civile du village LUVUNGI et en connaissance de cette attaque, ont commis des viol, des pillages, des tortures et actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances sur la dite population crimes relevant de la compétence de la Cour Pénale Internationale et ce alors que en raison des circonstances, il aurait dû savoir que ces éléments allaient commettre ces crimes.

Faits prévus et punis par les articles 7.1 f, g, K, 28 et 77 du statut de ROME de la Cour Pénale Internationale.

❖ **Pour le prévenu NDOOLE BATECHI Jean :**

1. Avoir participé à un mouvement insurrectionnel en assurant le transport, la subsistance ou les communications des insurgés ;

En l'occurrence avoir, dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine mais en tout cas au courant de la période allant de l'année 2014 à 2017 période non encore couverte par le délai légal de prescription, étant infirmier au service de SHEKA et du groupe armé dénommé NDUMA DEFENSE OF CONGO fourni par son service une subsistance qui a permis l'entretien de SHEKA et les membres du groupe d'insurgés de celui-ci.

Fait prévu et puni par les articles 136 et 137 alinéa 1 Lit 3 Code Pénal Militaire.

2. Avoir fait partie d'une association qu'il savait organisée dans le but d'attenter aux personnes et aux biens ;

En l'occurrence avoir, dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas au courant de la période allant de l'année 2014 à 2017 période non encore couverte par le délai légal de prescription, fait partie de la bande armée composée des personnes ci-après : Mr NTABO NTABERI SHEKA, Mr SHIMIRAY MUHISA, Mr MANDAIMA, Mr KATAKANE

TSHAKO Alias BATA, Mr MITAMBA IMANI FRED, Mr BWIRA CHUO Gilbert, Mr MUHUMBA Désiré MAKANAKI, Mr FOUDRE PANDA, Mr CHEIK SULEMANI, Mr MASEYA SITA TONDEUSE, Mr CADET KIZONGE MUTAKA, Mr TEGEMEYA INNOCENT Alias TANGO MIKE, Mr PHILEMON, Mr KIKUNI PATAULE, Mr BABO MBOKOLO Joseph dans le but de préparer et de commettre les infractions contre les personnes et les propriétés.

Fait prévu et puni par les articles 156 et 158 du Code Pénal Ordinaire L II tel que modifié par l'ordonnance loi n° 68/193 du 03 mai 1968.

❖ **Pour le prévenu LUKAMBO Jean Claude :**

1. **Avoir** participé à un mouvement insurrectionnel.

En l'occurrence, avoir à IRUMBA localité située dans le Territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, le 1er janvier 2008 participé au groupe armé dénommé NDC/SHEKA en sigle étant chef escorte du commandant GUIDON, commandant second chargé des opérations dudit mouvement, en occupant à force ouverte différentes localités du Territoire de WALIKALE notamment BINYAMPURI, MOLOKAYI, MUTONGO et IRUMBA portant ainsi atteinte à l'intégrité du territoire national.

Fait prévu et puni par les articles 136 et 139 Code Pénal Militaire.

2. **Avoir**, comme auteur coauteur ou complice, selon l'un des modes de participation criminelle prévus aux articles 21 et 22 Code Pénal Ordinaire L I, commis des actes de terrorisme en relation avec une entreprise individuelle ou collective ayant pour but de troubler gravement l'ordre public par l'intimidation ou la terreur par des atteintes à la vie ou à l'intégrité physique de la personne, des vols, extorsions, destructions, dégradation ou détériorations ;

En l'occurrence, avoir dans le territoire de WALIKALE précisément sur le tronçon entre les localités de BINYAMPURI et de MOLOKAYI, province du Nord-Kivu en République

Démocratique du Congo dans la nuit du 19 au 20/04/2012 entant que coauteur par coopération directe à l'exécution de l'infraction, assassiné de manière inhumaine et barbare en mutilant les membres de leurs corps, le Colonel TCHUMA alors commandant 84 Secteur opérationnel, colonel PILIPILI 803e Régiment, Premier Sergent Major BATOKO JEROME, Premier Sergent SANDUKU NDALA et le Caporal MADEGWE BALIGIME alors qu'ils étaient tombés dans l'embuscade leur tendue.

Fait prévu et puni par l'article 157 alinéa 1 et 2et 158 alinéa 2 Code Pénal Militaire.

3. Avoir fait partie d'une association qu'il savait organisée dans le but d'attenter aux personnes et aux biens ;

En l'espèce, avoir dans les localités PINGA, MUTONGO, BISIE et BUTUMBI du territoire de WALIKALE, NDEKO, BIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA du territoire de MASISI, province du Nord-Kivu en RDC, sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant de l'année 2009 à 2017 période non encore couverte par le délai légal de prescription fait partie de la bande armée composée de Mr SHIMIRAY MUHISA, Mr MANDAIMA, Mr KATAKANE TSHAKO Alias BATA, Mr MITAMBA IMANI FRED, Mr BWIRA CHUO Gilbert, Mr MUHUMBA Désiré MAKANAKI, Mr FOUDRE PANDA, Mr CHEIK SULEMANI, Mr MASEYA SITA TONDEUSE, Mr CADET KIZONGE MUTAKA, Mr TEGEMEYA INNOCENT Alias TANGO MIKE, Mr PHILEMON, Mr KIKUNI PATAULE, Mr BABO MBOKOLO Joseph et NDOOLE BATECHI Jean qui a commis des attentats contre les personnes tel le meurtre de 287 personnes dont liste en annexe et les attentats aux propriétés tel le pillage des installations de la société MPC (MINING PROCESSING IN CONGO) et plusieurs maisons et biens meubles des personnes appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU dont liste en annexe.

Fait prévu et puni par les articles 157 et 158 du Code Pénal Ordinaire L I tel que modifié par la loi n° 68/193 du 03 mai 1968.

4. **Avoir** dirigé, organisé ou commandé un mouvement insurrectionnel ;

En l'occurrence, avoir à KASUO, localité située dans le territoire de LUBERO, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine mais pendant la période allant de l'année 2017 à 2018 période non encore couverte par le délai légal de prescription commandé la deuxième brigade du Groupe armé NDUMA DEFENSE OF CONGO RENOVE, NDC/R en sigle jusqu'au jour où il a été blessé par balle lors des affrontements contre les FARDC.

Faits prévus et punis par les articles 136 et 137 du Code Pénal Militaire.

1. Vu la procédure suivie à charge des prévenus pré qualifiés ;
2. Vu la décision de renvoi du prévenu NZITIONDA Séraphin établie sous RMP N° 0834/NDM/2017 par l'Auditeur Militaire Supérieur près la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu en date du 15 juin 2017 ;
3. Vu ensuite, les décisions de renvoi des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et NDOOLE BATECHI Jean établies sous RMP N° 0925/NDM/2017 par l'Auditeur militaire Supérieur près la Cour militaire Opérationnelle du Nord-Kivu en date du 27 janvier 2018 ;
4. Vu en outre, la décision de renvoi du prévenu LUKAMBO Jean Claude alias KAMUTOTO, établie sous RMP N° 1292/NDM/2018 par l'Auditeur Militaire Supérieur près la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, en date du 17 Novembre 2018 ;
5. Vu enfin, les décisions de renvoi du prévenu NTABO NTABERI SHEKA, établies respectivement sous RMP N° 1293/NDM/2018 et 1335/NDM/019, par l'Auditeur Militaire Supérieur près la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu en date du 21 Novembre 2018 et du 07 Janvier 2019 ;
6. Vu l'enrôlement au greffe de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu des causes respectivement sous RP N° 0191/017, RP

N° 0255/018, RP N° 0270/018, RP N° 0271/018 et RP N° 0272/019 ;

7. Vu l'Ordonnance du Premier Président de la Haute Cour Militaire N° HCM/087/2018 du 21 mai 2018, portant désignation à titre provisoire du Lieutenant-Colonel Magistrat NSA OBAL Denis, Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, appelé à vider la saisine dans ces causes ;

8. Vu la fixation desdites causes à l'audience publique du 27 Novembre 2018 à 9heures précises, suivant l'Ordonnance du Premier Président à titre provisoire de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu prise en date du 20 novembre 2018 ;

9. Vu le procès-verbal de tirage au sort de membres de la composition du siège de la Cour Militaire du Nord-Kivu, non revêtus de la qualité de magistrat de carrière, établi à GOMA en date du 20/11/2018 ;

10. Vu leur prestation de serment, conformément à l'article 27 du Code Judiciaire Militaire ;

11. Vu les citations délivrées aux prévenus NTABO NTABERI SHEKA et NDOOLE BATECHI Jean, en date du 24 novembre 2018, suivant les exploits du Capitaine KELO KOBALO Roger, Greffier Principal de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, se trouvant à leur cellule sise dans la salle d'audiences de ladite Cour, aux fins de comparaître devant cette Cour à son audience publique du 27 Novembre 2018 à 9heures précises ;

12. Vu les citations délivrées aux prévenus NZITONDA HABIMANA Séraphin et LUKAMBO Jean Claude, en date du 24 novembre 2018, suivant les exploits du Capitaine KELO KOBALO Roger, Greffier Principal de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, se trouvant à la Prison Centrale de MUNZENZE, et y parlant à personne, aux fins de comparaître devant cette Cour à son audience publique du 27 Novembre 2018 à 9heures précises ;

13. Vu la citation à comparaître délivrée en date du 07/12/2018, à la République Démocratique du Congo/État Congolais, prise pour

civilement responsable, par le biais du Gouverneur de la Province du Nord-Kivu dont le bureau est situé sur l'Avenue du Lac, au Quartier HIMBI, Commune de GOMA, dans la Province du Nord-Kivu, suivant l'exploit du Capitaine KELO KOBALO Roger, Greffier Principal de ladite Cour, se trouvant au lieu susdit et y parlant à Madame SHUNGU Béatrice, Indicatrice du Cabinet de Gouverneur de Province, aux fins de comparaitre à cette audience publique ;

14. Vu la consignation des frais au greffe de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu d'un montant évalué à 16.000 FRANCS CONGOLAIS chacune, en provision de la constitution de partie civile, par des parties civiles, représentées par leurs conseils Maîtres Liévin MIVUMBA et Innocent WERAGI, Avocats au Barreau du Nord-Kivu ;

15. Vu la consignation des frais en provision de la constitution de partie civile, par sieur MATABISHI CHUMA Jean, fils biologique du défunt Colonel CHUMA BALUMISA, dame KABENE CHIRIMWAMI mère du défunt, dame KAMUTEIRE BAHATI Jeannette, sœur du défunt, sieur OLIVIER PILIPILI fils biologique du défunt Colonel PILIPILI, Lieutenant NKULU KAOTWE DANIEL et Premier Sergent MAKELELE MUHIGIRWA Claude, un montant évalué à 16.000FC chacun, par déclarations séparées faites au greffe de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;

16. Vu les notifications de constitutions des parties civiles à toutes les parties au procès ;

17. Vu les notifications de date d'audience à toutes les parties civiles et au Ministère Public ;

18. Vu l'appel de ces causes à l'audience publique du 27 Novembre 2018, à laquelle les prévenus NTABO NTABERI SHEKA, NZITONDA HABIMANA Séraphin et NDOOLE BATECHI Jean comparaissent en personne non assistés, le prévenu LUKAMBO Jean Claude comparait en personne assisté de son conseil, Maître Alexis OLENGA, Avocat au Barreau du Nord-Kivu tandis que la République Démocratique du Congo, prise pour civilement

responsable ne comparait pas ni personne pour elle ; Les parties civiles comparaissent représentées par Maître FATUMA KAHINDO Aimée, conjointement avec Maîtres Innocent WERAGI, Liévin MIVUMBA, SHABANI Hervé, AMANI KAHATWA Mireille, MUGISHO MUNDANGA Mathieu, NADINE SAYIBA, Erick SADIKI, et avec Maître BRUNO KASSA, tous avocats inscrits respectivement aux Barreaux de Kinshasa/Gombe, du Sud-Kivu et du Nord-Kivu ;

19. Vu la remise de ces causes à l'audience publique du 06 Décembre 2018 à la demande des prévenus aux fins de se pourvoir des conseils ;

20. Vu l'appel de ces causes à cette audience du 06 Décembre 2018 à laquelle les prévenus comparaissant en personne assistés de leurs conseils respectifs :

- Pour NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean Claude, par Maître Alexis OLENGA, avocat au Barreau du Nord-Kivu ;
- Pour NZITONDA HABIMANA Séraphin par Maître KASHALA, avocat au Barreau de la TSHOPO ;
- Pour NDOOLE BATECHI Jean par le Major AMORABI BANGWA ANDRE, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;
- Tandis que les parties civiles comparaissent représentées par leurs conseils habituels ;
- et la République Démocratique du Congo, prise pour civilement responsable, non saisie ne comparait pas ni personne pour elle ;

21. Vu l'identification des prévenus renvoyés devant la Cour ;

22. Vu les requêtes introduites par :

- Les conseils des parties civiles sollicitant de mesures de protection des parties civiles et des témoins à charge déposées au greffe de la Cour en date du 06 Décembre 2018 par le collectif des Avocats des victimes ;

- Le conseil des prévenus SHEKA et LUKAMBO tendant à solliciter les mesures de protection des témoins à décharge et la mise en liberté provisoire de prévenu LUKAMBO ;
- Le conseil de prévenu NZITONDA (mémoire unique) par laquelle ce conseil demande à la Cour de se déclarer incompétente pour motif de son inconstitutionnalité ;

23. Vu la remise des causes en date du 20 Décembre 2018, pour le prononcé de l'arrêt sur incident ;

24. Vu la notification de cette date d'audience à l'État Congolais, pris pour civilement responsable ;

25. Vu l'appel de ces causes à cette audience du 20 Décembre 2018, à laquelle :

- Les prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean Claude comparaissent en personne assistés de leurs conseils Maître Alexis OLENGA, avocat au Barreau du Nord-Kivu ;
- Le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin comparaît en personne assisté de son conseil Maitre KASHALA, avocat au Barreau de la TSHOPO ;
- Le prévenu NDOOLE BATECHI Jean comparaît en personne assisté de son conseil AMORABI BANGWA ANDRE, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire du Nord-Kivu ;
- Toutes les parties civiles comparaissant représentées par leurs conseils habituels ; la République Démocratique du Congo, prise pour civilement responsable, représentée par son conseil Maitre CUBAKA SHAMAMBA Jean Philippe, Avocat au Barreau du Nord-Kivu ;

26. Vu l'arrêt Avant Dire Droit rendu par la Cour quant à ce, en date du 20/12/2018 dont le dispositif est ci-dessous libellé :

« DISANT DROIT

« La Cour de céans dit :

« - irrecevable, puisque précoce la requête du prévenu NTABO « NTABERI SHEKA, et la rejette, en conséquence ;

« -Recevable quant à la forme la requête de mise en liberté « provisoire du prévenu LUKAMBO Jean Claude et le dit « partiellement non fondée quant à son objet, et la rejette ;

« Recevable quant à la forme le mémoire unique du prévenu « NZITONDA

« HABIMANA Séraphin, et le dit infondé quant à son objet et le « rejette ;

« Recevable quant à la forme, les requêtes des parties civiles et « du prévenu NTABO NTABERI SHEKA tendant à la prise des « mesures de protection des « victimes, parties civiles et témoins, « les dits fondés en partie ;

« Reserve les frais ;

« Ordonne la poursuite sans désemparer de l'examen des « causes ».

27. Vu les moyens ci-après soulevés et débattus :

- L'absence de la saisine de la Cour faute de notification régulière de décision de renvoi au prévenu concerné ;
- L'extinction de l'action publique soulevée par le ministère public pour cause de décès du prévenu SADOKE KIKUNI MAYELE ;
- L'irrégularité de la saisine soulevée par la Cour pour absence de notification de décision de renvoi à l'égard des prévenus PUMUZAKA, BIZIMANGA, KARANGWA, KAZENGUHURA et KWASIBO ;

28. Vu le renvoi contradictoire des causes à l'audience publique du 27/12/2018 ;

29. Vu l'appel des causes à cette audience à laquelle tous les prévenus comparaissent en personne et assistés de leurs conseils, et les parties civiles représentées par le leur tandis que la RDC ne

comparait pas ni personne pour elle ; d'où la procédure de défaut décrétée à sa charge sur réquisition du ministère public ;

30. Vu l'arrêt sur incident rendu par la Cour de céans en date du 27 Décembre 2018 dont le dispositif est libellé comme suit :

« **DISANT DROIT**

« Déclare irrecevable le moyen soulevé par le prévenu NTABO « et NZITONDA, et le rejette ;

« Reçoit le moyen soulevé par le Ministère Public, tiré de « l'extinction de l'action publique éteinte à l'égard du prévenu « SADOKE KIKUNDA MAYELE pour cause de décès ;

« Dit fondé le moyen soulevé d'office par la Cour, tiré de l'absence « de saisine à l'égard des autres prévenus dont « NTABO NTABERI SHEKA et NZITONDA Séraphin et se « déclare non saisie.

« Ordonne la disjonction de la cause enregistrée sous le RP « 055/011 et dit qu'il appartient au Ministère Public de saisir « en forme régulière la Cour ;

« Reserve les frais ;

« Ordonne la poursuite sans désemparer de l'examen quant au « fond causes autres que celles sous le RP 055/011.

« Ainsi arrêté et prononcé ce Jeudi 27 Décembre 2018, à « laquelle siègent :

« 1. Le **Lieutenant-Colonel Magistrat NSA OBAL Dénis**, « Premier Président ;

« 2. Le Lieutenant-Colonel Magistrat DISIMO YATIKEKE « Claude, Président à la Cour Militaire Opérationnelle et « membre ;

« 3. Le Lieutenant-Colonel ILANGA MPIA LEVI ;

« 4. Le Capitaine de Corvette EGOTO KPANGBA Xavier ;

« 5. Le Major MALUDI MALUNDAMA Pierrot ;

« Tous, Juges Assesseurs ;

« Avec le concours du Colonel Magistrat **NDAKA « MBWEDI Hyppolite**, Auditeur Militaire Supérieur près la « Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, représentant le « Ministère Public, et l'assistance du Capitaine « **KELO KOBALO Roger**, Greffier du siège ».

31. Vu la comparution du prévenu NZITONDA Séraphin et l'instruction des faits de mouvement insurrectionnel mis à sa charge, faits rejetés en bloc par ce dernier ;

32. Vu le mémoire unique déposé sur le banc par le conseil du prévenu NZITONDA Séraphin, et soumis aux débats tendant à solliciter la nullité des procès-verbaux contenant les déclarations dudit prévenu ;

33. Vu le renvoi des causes à l'audience publique du 10 janvier 2019 ;

34. Vu l'appel des causes à l'audience publique du 10 janvier 2019 à laquelle comparaissent en personne les prévenus assistés de leurs conseils, les parties civiles et la RDC représentées par le leur ;

35. Vu l'Arrêt sur incident rendu par la Cour en date du 10 Janvier 2019 dont le dispositif est libellé ci-dessous :

« DISANT DROIT

« Déclare irrecevables les moyens tirés de la nullité des procès-« verbaux établis lors de l'introduction pré juridictionnelle et de « l'irrégularité de l'arrestation du prévenu NZITONDA Séraphin ;

« Ordonne la poursuite de l'examen de la cause ;

« Reserve les frais ;

« Ordonne la poursuite sans désemparer de l'examen d'autres « causes.

« Ainsi arrêté et prononcé à l'audience publique de ce « Jeudi le dixième jour du mois de janvier 2019, à « laquelle siégeaient :

« 1. Le Lieutenant-Colonel NSA OBAL Dénis, Premier « Président ;

« 2. Le Lieutenant-Colonel Magistrat DISIMO YATIKEKE « Claude, Président à la Cour Militaire et Membre ;

« 3. Le Lieutenant-Colonel ILANGA MPIA LEVI ;

« 4. Le Capitaine de Corvette EGOTO KPANGBA Xavier ;

« 5. Le Major MALUDI MALUNDAMA Pierrot ;

« Tous, Juges Assesseurs ;

« Avec le concours du Colonel Magistrat **NDAKA MBWEDI « Hyppolite**, Auditeur Militaire Supérieur près la Cour « Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, représentant le « Ministère Public, et l'assistance du Capitaine « **KELO KOBALO Roger**, Greffier du siège ».

36. Vu la comparution du prévenu NZITONDA Séraphin et l'examen des faits se rapportant au crime contre l'humanité par viol, pillage et autres actes inhumains de caractère analogue, reproché audit prévenu ; faits qu'il rejette catégoriquement ;

37. Vu le renvoi des causes à l'audience publique du 15 janvier 2019 à laquelle comparaissent toutes les parties sauf l'Etat congolais, et la poursuite de l'instruction ;

38. Vu la disqualification des crimes contre l'humanité par pillage en vol à mains armées, conformément à l'article 256 du Code judiciaire militaire ;

39. A l'audience publique du 19 janvier 2019, la Cour relève qu'au regard de la décision de renvoi le prévenu NZITONDA Séraphin est poursuivi en même temps comme auteur individuel et supérieur hiérarchique de crime contre l'humanité par viol ; d'où la Cour se conformant à l'article 256 du Code judiciaire militaire, estime retenir la responsabilité hiérarchique au détriment de la responsabilité individuelle ;

40. A l'appel des causes aux audiences publiques du 31 janvier, 1erfévrier, 7 février et 1er mars 2019, audiences consacrés à la

comparution du prévenu SHEKA pour les faits de mouvement insurrectionnel, crime contre l'humanité par viol et vol à mains armées, toutes les parties ont comparu ;

41. Aux audiences publiques de 1er, 4, 7, 8 et 11 mars 2019, ont comparu toutes les parties et les victimes d'enrôlement d'enfant, en l'occurrence E274, E262, E251, E247 et E249 ;

42. A l'audience publique du 22 mars 2019, ont comparu toutes les parties et le prévenu NDOOLE BATECHI Jean poursuivi du fait de mouvement insurrectionnel ;

43. A l'appel des causes aux audiences publiques de 22, 28, 29 mars et 04 avril 2019 auxquelles ont comparu toutes les parties, les prévenus NZITONDA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA ont été entendus et confrontés par rapport aux événements de LUVUNGI ;

44. Aux audiences publiques de 19, 25, 26 avril, 02 et 03 mai 2019, auxquelles ont comparu toutes les parties sauf la RDC à la dernière date susdite, des victimes et/ou témoins des faits liés aux événements de LUVUNGI, ont été entendus, en l'occurrence 633002, 633004 et 633005 ;

45. Vu l'appel des causes aux audiences publiques de 09, 10, 16, 23, 24, 30 et 31 mai, 06, 07, 13, 14, 20, 27 juin 2019, consacrés à l'examen des faits de mouvement insurrectionnel à charge de prévenu SHEKA ;

46. Oui à cette audience et à celle du 04 juillet 2019, le prévenu LUKAMBO en ses moyens de défense sur les faits de mouvement insurrectionnel mis à sa charge ;

47. Oui également à cette audience et à celles de 05, 18 juillet 2019, le prévenu SHEKA en ses moyens de défense concernant les faits se rapportant aux crimes de guerre par meurtre, viol, esclavage sexuel, pillage, destruction et atteinte à l'intégrité physique des personnes ;

48. Oui en leur déposition respective, à cette audience et à celles de 19, 25, 29 juillet, 02, 29 et 30 août, 05, 06, 12, 13, 19 et 20 septembre 2019, les différentes victimes et/ou témoins des faits

ci-dessus reprochés au prévenu SHEKA, en l'occurrence F001, F002, F003, F004, F005 et l'Inspecteur Judiciaire, le Capitaine KITALEBE LUTETE Jean entendu à titre de renseignant ;

49. Vu la poursuite de l'instruction portant sur le fait de crime de guerre par meurtre à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA ;

50. Vu l'appel des causes à l'audience publique du 27 septembre 2019 et oui à cette audience les déclarations de F009, contenues dans le procès-verbal d'IPJ, à la requête du ministère public ; et le renvoi des causes à l'audience publique du 03 octobre 2019 ;

51. Vu l'appel des causes à cette audience et le changement d'un membre assesseur de la composition du siège muté à KINSHASA, en l'occurrence le Major EGOTO KPANGBA XAVIER, et son remplacement par le Major MALUMBA LUABA Albert juge assesseur suppléant ;

52. Vu le résumé de la procédure antérieure faite par le premier président à l'intention du nouveau juge assesseur à cette audience et aux audiences publiques du 10, 31 octobre et 1er novembre 2019 ;

53. Oui le renvoi des causes à l'audience publique du 07, 08, 14, 15 et 22 novembre 2019, et ce, à la demande du ministère public et/ou des conseils des parties civiles, les déclarations des témoins et/ou des victimes, en l'occurrence F209 (F009), H235, H234, H104, H207, F238, F219 et F213 ;

54. Vu le renvoi des causes à l'audience publique du 28 novembre 2019 et oui à cette audience les dépositions de monsieur NIZIYIMANA EVARISTE alias KIZITO, sujet Rwandais entendu, à la requête du ministère public à titre de renseignant au sujet de ce rapport avec les prévenus NZITONDA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA ;

55. Vu le revoie des causes aux audiences publiques de 28, 29 novembre, 05, 19, 27décembre 2019 et 09 janvier 2020 ;

56. Vu l'appel des causes aux audiences publiques de 09 et 10 janvier, 2020, au cours desquelles ont été débattus les préventions

d'assassinat de Colonel CHUMA et consorts, mises à charges des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude ;

57. Vu le renvoi des causes aux audiences publiques de 23 et 24 janvier 2020 ;

58. Oui à l'audience publique du 24 janvier 2020, la partie civile lieutenant NKULU et les prévenus NTABO et LUKAMBO, respectivement en leurs déclarations et observations ;

59. Vu le renvoi des causes aux audiences publiques successives de 30, 31 janvier, 06,07 et 13 février 2020 ; et oui à ces audiences les dépositions à titre de renseignement du Capitaine BOGUO EGWAKE Gaston et les déclarations de la partie civile en l'occurrence le 1er sergent MAKELELE ainsi que les observations de toutes les parties ;

60. Vu à l'audience du 13 février 2020, la requalification par la Cour de terrorisme en assassinat conformément à l'article 256 du Code judiciaire militaire, et l'extension de la saisine de la Cour pour le fait de tentative d'assassinat à charge des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean Claude conformément aux prescrits des articles 216 et suivants du Code judiciaire militaire ;

61. Oui aux audiences publiques de 14, 27et 28 février 2020, les dépositions à titre de renseignement du Capitaine SHARANGABO SAIDI SIDANE et les observations des toutes les parties ;

62. Vu à l'audience publique du 27 février 2020 la requête du prévenu NTABO NTABERI SHEKA introduite au greffe de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu en date du 20 Février 2020, par son conseil Maître Alexis OLENGA KUMINGA, Avocat au barreau du Nord-Kivu, tendant à solliciter la descente dans le Territoire de WALIKALE ;

63. Oui à l'audience publique du 28 février 2020 les prévenus NTABO NTABERI SHEKA, NZITONDA Séraphin, LUKAMBO Jean-Claude et NDOOLE BATECHI Jean en leur moyens de défense

respectifs concernant les faits qualifiés d'associations de malfaiteurs mis à leurs charges, et les observations de toutes les parties sur ce ;

64. Vu la poursuite de l'instruction au sujet de la mort de Colonel CHUMA et consorts, et oui à l'audience publique du 28 février 2020, la défense du prévenu NTABO NTABERI SHEKA en ses moyens développant la requête susdite et les observations y relatives de toutes les parties ;

65. Vu la prise en délibéré de ces moyens et le renvoi contradictoire de la cause à l'audience publique du 26 mars 2020 pour le prononcé de l'arrêt avant dire droit ;

66. Vu la suspension des audiences suite à l'état d'urgence décrété par le Chef de l'Etat, en raison de la pandémie à Covid-19 ;

67. Vu l'Ordonnance prise par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, en date du 12 juin 2020 fixant l'appel de ces causes à l'audience du mercredi 17 juin 2020 à 09 heures ;

68. Vu les notifications de cette date d'audience à toutes les parties ;

69. Vu l'appel de ces causes à cette audience, à laquelle :

- les prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude comparaissent en personne assistés de leurs conseils Maître Alexis OLENGA, conjointement avec Maître NENETTE ERAGI, Avocats au barreau du Nord-Kivu ;
- le prévenu NDOOLE BATECHI Jean comparaît en personne assisté de son conseil, Major AMORABI BANGWA André, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;
- le prévenu NZITONDA Séraphin comparaît en personne assisté de son conseil habituel ;
- les parties civiles comparaissent représentées par leurs conseils habituels ;

- tandis que l'Etat Congolais, pris pour civilement responsable, ne comparaît pas ni personne pour elle ;

70. Vu l'arrêt avant dire droit rendu par la Cour dont le dispositif est libellé ci-dessous :

« PAR CES MOTIFS

« **LA COUR MILITAIRE OPERATIONNELLE**

« Statuant publiquement et contradictoirement à la majorité de « voix des membres de sa composition ;

« Le Ministère Public entendu ;

« Vu la constitution de la République en ses articles 149 et 156 ;

« Vu le code judiciaire en ses articles 1, 2, 4, 6, 18 et suivants, « 27, 32, 33, 55, 76, 77, 86, 87, 111 in fine 226, 242, 260 et « suivants et 321 ;

« Vu le Code de procédure pénale en ses articles 56 al2, 57, 78 et « 122 ;

« Vu les articles 7, 1g, 25.1.3.b.d.ii et 77 du Statut de Rome 21, « 22 bis et 23 Code Pénal Ordinaire livre premier ;

« Vu les articles 79, 82, 156 et ss, et 223 al3 du Code procédure

« pénal livre deuxième ;

« Vu le Code civil livre troisième en ses articles 258 et 260 al 3 ;

« DISANT DROIT

« Reçoit les moyens des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et

« Jean-Claude

« LUKAMBO, mais les dit non fondés et les rejette ;

« Ordonne la poursuite, sans désemparé de l'instruction des « causes ;

« Reserve les frais ;

« Ainsi arrêté et prononcé à l'audience publique de ce « mercredi 17 juin 2020, à laquelle siègent

« 1. Le Lieutenant-colonel Magistrat NSA OBAL Dénis, Premier « Président ;

« 2. Le Lieutenant-colonel Magistrat DISIMO YATIKEKE « Claude, Président ;

« 3. Le Lieutenant-colonel ILANGA MPIA LEVI ;

« 4. Le Major MALUDI MALUNDAMA Pierrot ;

« 5. Le Major MALUMBA LUABA Albert ;

« Tous juges assesseurs.

« Avec le concours du Colonel Magistrat NDAKA MBWENDI « Hyppolite, Auditeur militaire supérieur près la Cour militaire « opérationnelle, représentant l'officier du ministère public et « l'assistance du Major MADOLI NZOKI Guy Martin, Greffier du « siège ».

71. Vu le renvoi contradictoire des causes à l'audience publique du 02 Juillet 2020, aux fins de la comparution et de la déposition des témoins à décharge cités par le prévenu NTABO NTABERI SHEKA ;

72. Vu les assignations faites aux témoins ;

73. Vu l'appel des causes à cette audience du 02/07/2020, à laquelle :

- Les prévenus NTABO NTABERI SHEKA, NDOOLE BATECHI Jean et LUKAMBO Jean Claude comparaissent en personne assistés de leurs conseils, Maître Alexis OLENGA, Conjointement avec Maître JUSTIN NGANDU, Maitre THOMAS MUSEME, et avec Maitre NENETTE, tous avocats au Barreau du Nord-Kivu et de MANIEMA ;
- Le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin comparaît en personne assisté de ses conseils Maître KASHALA, avocat au Barreau de la TSHOPO, conjointement avec le Major BWELA

MOSOLO STANY, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;

- Le prévenu NDOOLE BATECHI Jean comparaît en personne assisté de son conseil, le Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu, Major AMORABI BANGWA ANDRE ;
- Les parties civiles comparaissent représentées par :

a) Maître FATUMA KAHINDO Aimée, avocat au Barreau de Kinshasa/Gombe et du Nord-Kivu ;

b) Maître Innocent WERAGI, avocat au Barreau du Sud-Kivu et du Nord-Kivu ;

c) Maître Liévin MIVUMBA, SHABANI Hervé, NADINE SAYIBA, Erick SADIKI et Maître BRUNO KASSA, tous avocats au Barreau du Nord-Kivu ;

- L'État congolais pris pour civilement responsable, comparaît représenter par son conseil Maître Charles KAKULE MBEBELEZA, Avocat au Barreau de BANDUNDU ;

74. Vu les mesures de protections desdits témoins, décrétées par la Cour en codifiant leurs identités de la manière ci-après : FNN, HBM, HEM, HTK, FNM, HBN, FMB et HMM ;

75. Ouï, tous ces témoins à décharge en leurs dépositions faites sous serment, sauf HEM aux audiences publiques successives du 02, 03, 04 et 06 Juillet 2020 ;

76. Vu le renvoi des causes à l'audience publique du 20 juillet 2020 pour les conclusions des parties ;

77. Vu l'appel des causes à cette audience du 20 juillet 2020, toutes les parties comparaissent assistées ou représentées de leurs conseils respectifs ;

78. Ouï, le conseil de la République Démocratique du Congo, prise pour civilement responsable, en l'occurrence Maître KAKULE BEMBELEZA Charles, Avocat au Barreau de BANDUNDU, en

sa demande tendant à solliciter la remise de ces causes au mois d'août, aux fins de mieux préparer sa défense ;

79. Oui, les autres parties en leurs observations allant dans le sens de la demande du conseil de l'Etat congolais ;

80. Vu la remise contradictoire de ces causes à l'audience du 03 Août 2020, pour conclusions des parties ;

81. Vu l'appel des causes à cette audience, à laquelle :

- Les prévenus NTABONTABERI SHEKA et Jean-Claude LUKAMBO, comparaissent en personne assistés de leurs conseils Maîtres Alexis OLENGA, conjointement avec Pierre Damien KASANGATI, tous avocats au barreau du Nord-Kivu, et avec le Lieutenant de Vaisseau KIZITO NDENGEZI Augustin, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;
- Le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin comparaît en personne assisté de son conseil Major BWELA MUSOLO, Défenseur Militaire agréé par le Premier Président de la Cour Militaire Opérationnelle du Nord-Kivu ;
- Le prévenu NDOOLE BATECHI Jean comparaît en personne assisté de son conseil habituel ;
- les parties civiles comparaissent représentées par leurs conseils habituels ;
- Tandis que l'Etat Congolais ne comparait pas ni personne pour lui bien que régulièrement notifiée par le fait de la remise contradictoire ;

82. Vu le changement du mode de responsabilité pénale fondée sur la coaction (article 25.3. (a) en commission par complicité (article 25.3. (b) conformément aux articles 256 et 258 du Code judiciaire militaire ;

83. Ouï les parties en leurs observations quant à ce ;

84. Vu la constitution de la partie civile par le conseil de l'Etat Congolais, moyennant production d'une procuration spéciale lui

remise par le Gouverneur de la province du Nord-Kivu et consignation sur le banc de la somme de 20.000 Francs congolais ;

85. Ouï les parties civiles dans leurs conclusions à cette audience et à celle du 07/08/2020 dont le dispositif est ainsi libellé :

« PAR CES MOTIFS

« Sous toutes réserves que de droit :

« Plaise à la Cour de :

« Statuant contradictoirement à l'égard de toutes les parties ;

« - dire établies en fait comme en droit toutes les préventions et « crimes mis en charge de tous les prévenus ;

« Condamner les prévenus aux peines requises par le Ministère « Public ;

« - dire recevable et fondée les actions de toutes les parties civiles,

« Par conséquent :

« Condamner les prévenus In Solidum avec l'Etat Congolais, « leur civilement responsable, où l'un à défaut de l'autre, à des « équivalents en Francs Congolais de :

« a) 7.000$usd pour chacune de victimes de meurtre ;

« b) 6.000$usd pour chaque victime de viol, esclavage sexuel, « traitements cruels,

« mutilation et enrôlement ;

« c) 5.000$usd pour chaque victime de pillage et autres actes « inhumains ;

« - Condamner l'Etat Congolais seul de :

« 1) Construire à LUVUNGI, un centre d'accompagnement « psychologique des « victimes de violences sexuelles et autres « actes inhumains et à mettre « effectivement « un tel service aux « parties civiles ;

« 2) construire à PINGA un centre de réinsertion communautaire « pour tous les enfants (même devenus adultes) enrôlés au sein « du NDC et à prendre des « mesures concrètes pour la « réinsertion et l'accompagnement selon la situation « actuelle de « chacun.

« Frais comme de droit ».

86. Ouï aux audiences publiques de 07 et 10/08/2020, le Ministère Public dans ses réquisitions conformes dont le dispositif est suivant :

« PAR CES MOTIFS :

« Vu la constitution de la République Démocratique du Congo ;

« Vu le Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale ;

« Vu la loi n° 023/2002 du 18 novembre 2002 portant Code « Judiciaire Militaire ;

« Vu la loi n° 024/2002 du 18 novembre 2002 portant Code Pénal « Militaire ;

« Vu le décret du 30 Janvier 1940 tel que modifié et complété à « ce jour portant code pénal congolais tel modifié et complété à « ce jour ;

« Vu le Décret du 06 Août 1959 portant Code de Procédure « Pénale tel que modifié et complété à ce jour ;

« Vu la loi n° 09/001 du 10 Janvier 2009 portant protection de « l'enfant ;

« Vu la loi n° 014/006 du 11 Février 2014 portant amnistie pour « faits des insurrectionnels, faits de guerre et infractions « politiques ;

« Vu l'ordonnance n° 08/003 du 09 Janvier 2008 portant « implantation d'une Cour Militaire Opérationnelle ;

« Vu le Code Civil Congolais livre troisième ;

« Requérons qu'il plaise à la Cour Militaire opérationnelle du « Nord-Kivu de dire établies en fait comme en droit les « infractions de :

« -Direction, organisation et commandement d'un « mouvement insurrectionnel ;

« - Participation à un mouvement insurrectionnel en occupant à « force ouverte ;

« -Participation un mouvement insurrectionnel en provoquant le « rassemblement des insurgés ;

« - Association de malfaiteurs ;

« - Vol à mains armées ;

« - Crime contre l'humanité par viol en qualité de complice pour « avoir encouragé la commission du crime ;

« Terrorisme ;

« - Crime de guerre en qualité de chef militaire de fait, par « meurtre, viol, pillage, enrôlement d'enfants, destruction, « esclavage sexuel et atteinte à l'intégrité corporelle **à charge « du prévenu NTABO NTABERI SHEKA »**.

« Les infractions de :

« - Participation à un mouvement insurrectionnel ;

« - Crime contre l'humanité par viol en qualité d'auteur principal « ayant perpétré le crime par intermédiaire d'autres personnes ;

« - Crime contre l'humanité par autres actes inhumains de « caractère analogues en qualité de coauteur ;

« - De vol à mains armées à **charge du prévenu NZITONDA « Séraphin Lionceau ;**

« Les infractions de :

« - Participation à un mouvement insurrectionnel ;

« - Association de malfaiteurs ;

« - Terrorisme ;

« - Commandement d'un mouvement insurrectionnel **à charge « du prévenu LUKAMBO Jean Claude dit KAMUTOTO ;**

« Les infractions de :

« - Participation à un mouvement insurrectionnel ;

« - Association de malfaiteurs **à charge du prévenu NDOOLE « BATECHI Jean.**

« De les condamner par conséquent :

« 1. <u>Pour NTABO NTABERI SHEKA</u>, avec admission des « circonstances atténuantes tenants de sa disponibilité à « collaborer avec la justice, malgré tout à :

« - La servitude pénale à perpétuité pour direction, « organisation et commandement d'un mouvement « insurrectionnel ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour participation « à un mouvement « insurrectionnel en occupant à force « ouverte ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour participation « un mouvement insurrectionnel en provoquant le « rassemblement des insurgés ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour association de « malfaiteurs ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour association de « malfaiteurs ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour vol à mains « armées ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime contre « l'humanité par viol en qualité de complice pour avoir « encouragé la commission du crime ;

« - 20 ans de servitude pénale principale pour terrorisme ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « meurtre ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « pillage ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « enrôlement d'enfants ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « destruction ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « esclavage sexuel ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par « atteinte à l'intégrité « corporelle.

« Faisant application des articles 78. 3 du Statut de Rome et 7 « du CPM de le condamner à la seule peine la plus forte soit ***La « servitude pénale à perpétuité*** avec une durée minimale de « sûreté compressible ***de 10 ans.***

« 2. <u>Pour NZITONDA SERAPHIN LIONCEAU,</u> avec « admission des circonstances atténuantes tenants de sa « disponibilité à collaborer avec la justice malgré tout à :

« - 20 ans de servitude pénale principale pour participation « à mouvement insurrectionnel ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime contre « l'humanité par viol ;

« - La servitude pénale à perpétuité pour crime contre « l'humanité par autres actes inhumains de caractère analogue ;

« - La peine capitale pour vol à mains armées.

« Faisant application des articles 78. 3 du Statut de Rome et 7 « du Code Pénal Militaire de le condamner à la seule peine la « plus forte soit ***La peine capitale.***

« 3. <u>Pour LUKAMBO Jean Claude,</u> avec admission des « circonstances atténuantes « tenant de sa mentalité frustre et « du fait qu'on avait abusé et profité de son enfance pour « l'entrainer dans la pratique des activités non recommandées « pour les enfants à :

« - 15 ans de servitude pénale principale pour terrorisme ;

« - 15 ans de servitude pénale principale pour association de « malfaiteurs ;

« - 15 ans de servitude pénale principale pour « commandement d'un mouvement insurrectionnel ;

« Faisant application de l'article7 du CPM de le condamner à la « seule peine la plus forte soit ***15 ans de servitude pénale*** « principale avec « une durée minimale de sûreté compressible « de ***10 ans.***

« Vous déclarez incompétent à l'égard de LUKAMBO à la suite « de sa minorité d'âge au moment des faits se rapportant à la « participation au mouvement insurrectionnel de 2008. Vous le « renverrez par conséquent devant le juge compétent.

« 4. <u>Pour NDOOLE BATECHI Jean,</u> avec admission des « circonstances atténuantes résultant de sa mentalité frustre, « à :

« - 5 ans de servitude pénale principale pour participation à « un mouvement insurrectionnel ;

« - 3 ans de servitude pénale principale pour association de « malfaiteurs ;

« Faisant application de l'article7 du CPM de le condamner à la « seule peine la plus forte soit **5 ans de servitude pénale « principale** avec une durée minimale de sûreté compressible « de ***1an***.

« S'agissant de l'action en réparation introduite par les parties « civiles, vous la direz recevable et fondée à l'endroit des « prévenus NTABO NTABERI SHEKA, NZITONDA et

« LUKAMBO, leur allouerez les dommage intérêt à la hauteur « des notables préjudices qu'elles ont subis.

« Vous la direz par contre recevable, mais non fondée à l'endroit « de l'Etat Congo appelé comme civilement responsable, pour « défaut de fondement juridique résultant de l'inexistence de « lien de subordination entre tous les prévenus, auteurs des « faits et l'Etat Congolais.

« Vous condamnerez tous les prévenus au paiement des frais « d'instance à tarifier par le greffier et récupérables dans 8 jours « ou à défaut à 30 jours de contrainte par corps.

« Vous les condamnerez chacun, à toute autre peine, qu'en bonne « justice, vous estimerez, dans votre souveraineté, être « convenable.

« Ainsi vous aurez fait justice ;

87. Vu l'acte donné par la Cour de céans aux réquisitions du Ministère Public ;

88. Vu le renvoi contradictoire des causes à l'audience publique du 11/08/2020 pour la plaidoirie de la défense ;

89. Vu l'appel de ces causes à cette audience, à laquelle :

- Tous les prévenus comparaissent en personne assistés de leurs conseils respectifs ;
- Les parties civiles comparaissent représentées leurs Conseils habituels ;
- L'Etat Congolais comparaît représenter par son Conseil habituel ;

90. Ouï à cette audience, la défense du prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin dans ses moyens tendant à plaider non coupable en sollicitant l'acquittement pure et simple de ce dernier ;

91. Vu le renvoie ces causes à l'audience publique du 12/08/2020, pour conclusions de la défense du prévenu NDOOLE BATECHI et LUKAMBO Jean-Claude ;

92. Vu l'appel de ces causes à cette audience, à laquelle :

- Tous les prévenus comparaissent en personne assistés de leurs conseils respectifs ;
- Les parties civiles comparaissent représentées leurs conseils habituels ;
- L'Etat Congolais comparaît représenter par son conseil habituel ;

93. Ouï la défense du prévenu NDOOLE BATECHI Jean dans sa plaidoirie dont le dispositif est libellé comme suit :

« PAR CES MOTIFS

« qu'il plaira à la Cour de :

« - dire non établie en fait comme en droit les infractions de « participation à un « mouvement insurrectionnel et « d'association de malfaiteurs mises à charge du prévenu « NDOOLE BATECHI Jean, et par conséquent ;

« - l'en acquitter et le renvoyer de toute fin des poursuites « judiciaires sans frais ;

« - se déclarer incompétente pour statuer quant aux intérêts « civils ;

« - Mettre la masse des frais à charge des parties civiles ».

94. Ouï la défense du prévenu Jean Claude LUKAMBO dans sa plaidoirie dont le dispositif est libellé comme suit :

« PAR CES MOTIFS

« Il plaira à la Cour de :

« - dire non établie en fait comme en droit toutes les infractions « mises en charge du prévenu Jean Claude LUKAMBO ;

« - l'en acquitter et le renvoyer de toute fin des « poursuites judiciaires sans frais ;

« - se déclarer incompétente pour statuer quant aux intérêts « civils ;

« - Mettre la masse des frais à charge des parties civiles ;

« - Et ça sera justice ».

95. Vu le renvoie contradictoire des causes à l'audience publique du 13/08/2020, aux fins de la plaidoirie de la défense du prévenu SHEKA ;

96. Ouï à cette audience et à celles de 14 et 17/08/2020, la défense du prévenu NTABO dont le libellé de la note de plaidoirie est conçue comme suit :

« PAR CES MOTIFS

« Plaira à la Cour de :

« - dire non établie en fait comme en droit les chefs d'accusation « mis en charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA ;

« - l'en acquitter purement et simplement en le renvoyant de « toute fin des poursuites judiciaires sans frais ;

« - Mettre la masse des frais à charge des parties civiles ;

« - Et ça sera justice ».

97. Vu le renvoie contradictoire des causes à l'audience publique du 18 Août 2020, aux fins de la plaidoirie de la République Démocratique du Congo ;

98. Ouï à cette audience, la République Démocratique du Congo, prise pour civilement responsable, et en même temps partie civile dans les présentes causes, dans ses moyens de défense et conclusions présentés par son conseil Maître Charles KAKULE BEMBELEZA, Avocat au Barreau de KIKWIT, porteur de la procuration lui remise par le Gouverneur de Province, dont le dispositif est libellé ci-dessous :

« PAR CES MOTIFS

« Dire recevable mais non fondé les actions mues par les parties « civiles ayant appelé l'Etat Congolais en cause ;

« Vous déclarez incompétent de vous prononcer de notre « participation comme civilement responsable ;

« Par contre, dire recevable la constitution de partie civile de « l'Etat Congolais de condamner tous les prévenus aux

« dommages et intérêts d'un montant évalués en Francs « Congolais de 1.000.000$USD ».

99. Vu le renvoie ces causes à l'audience publique du 19 Août 2020, pour les répliques et contre-répliques des toutes les parties au procès ;

100. Ouï à cette audience, les répliques et contre-répliques de toutes les parties ;

101. Ouï enfin, chacun des prévenus dans sa dernière déclaration ;

102. Sur quoi, le Président de céans a clôturé les débats, et la Cour a pris les causes en délibéré pour rendre ce jour le présent arrêt :

ARRET

103. Les poursuites engagées à l'encontre de quatre prévenus déférés devant la Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu pour des faits ci-haut libellés en préventions procèdent des actes d'accusations ci-après émanent de l'Auditeur militaire supérieur près cette Cour :

1°. La décision de renvoi du 15 juin 2017portant le rôle du Ministère Public (RMP) n° 0834/NDM/2017, notifiée au prévenu NZITONDA Séraphin alias Lionceau ;

2°. La décision de renvoi du 27 janvier 2018 sous le Registre du Ministère Public (RMP) n° 0925/NDM/2017, notifiée au prévenu NDOOLE BATECHI Jean, le 02 février 2017 ;

3°. La décision de renvoi du 17novembre 2018 sous le Registre du Ministère Public (RMP) n° 1292/NDM/2018, notifiée au prévenu LUKAMBO Jean-Claude alias KAMUTOTO ;

4°. La décision de renvoi du 27 janvier 2018 sous le Registre du Ministère Public (RMP) n° 0925/NDM/2017, notifiée au prévenu NTABO NTABERI SHEKA, le 02 février 2017 ;

5°. La décision de renvoi du 21 novembre 2018 sous le Registre du Ministère Public (RMP) n° 1293/NDM/2018, notifiée au prévenu NTABO NTABERI SHEKA, le 23 novembre 2018 ;

6°. La décision de renvoi du 07 janvier 2019 sous le Registre du Ministère Public (RMP) n° 1333/NDM/2018, notifiée au prévenu NTABO NTABERI SHEKA, à la même date ;

I. QUANT À LA FORME ET DE LA PROCEDURE

I.1. De la saisine de la Cour et de la recevabilité de l'action répressive

104. Les modalités de saisine des juridictions militaires sont régies par les dispositions des articles 214 et suivants du Code judiciaire militaire, à savoir, la décision de renvoi, comme en l'espèce la traduction directe, la comparution volontaire et la saisine d'office dans certains cas énumérés par la loi (articles 234 et 235 du Code judiciaire miliaire).

105. En ce qui concerne la décision de renvoi, le Code judiciaire militaire dispose en ses articles 214 et 215 ce qui suit :

- Article 214 alinéa 1 : « les juridictions militaires sont saisies par voie de décision de renvoi et de traduction directe et par émanant de l'auditeur militaire près la juridiction compétente ;
- Article 215 : « l'officier du ministère public militaire est chargé de poursuivre les prévenus traduits directement ou renvoyés devant la juridiction militaire.

« Il leur notifie immédiatement la décision de traduction directe « ou de renvoi ».

106. Au regard de l'espèce, la Cour constate qu'elle est régulièrement saisie par des décisions de renvoies émanant de l'Auditeur militaire supérieur du parquet militaire y rattaché, et notifiées aux prévenus concernés.

107. Eu égard à ce qui précède, la Cour note qu'elle est régulièrement saisi et que, partant, l'action répressive est recevable.

I.2. De la saisine et de la recevabilité des actions civiles

108. En vue de la réparation des dommages qu'elles prétendent avoir subis des faits infractionnels (crime contre l'humanité par viol, autres actes inhumains de caractère analogue, crime de guerre par meurtre, viol, esclavage sexuel, torture, pillage, destruction des biens, le vol à mains armées, assassinat et tentative d'assassinat) mis à charge des prévenus, les personnes se sentant lésées dont les listes ci-dessous codées, se sont constituées parties civiles par des déclarations séparées reçues au greffe de la Cour, par le biais de leurs conseils en consignant entre les mains du greffier de ladite Cour les sommes de l'équivalent en francs congolais de cinq dollars pour chacune de ces parties civiles.

109. Par ailleurs, les nommés MATABISHI CHUMA Jean, mesdames KABUYA KABENE CHIRIMWAMI et KAMUTEIRE BAHATI Jeannette, respectivement fils, mère et sœur du défunt Colonel CHUMA, et monsieur OLIVIER PILIPILI, fils du défunt Colonel PILIPILI se sont constituées parties civiles pour les faits reprochés aux prévenus NTABO et LUKAMBO se rapportant à l'assassinat des défunts Colonels suscités, moyennant des déclarations faites séparément au greffe de ladite Cour en consignant chacun l'équivalent en francs congolais de la somme de cinq dollars américains.

110. Pour leur part, le lieutenant NKULU KAHOTWE Daniel et le premier sergent major MAKELELE MUHIGIRWA Claude se sont conformés à la formalité susdite suite aux lésions corporelles dont ils avaient été victimes de la part des prévenus suscités.

111. Quant à l'Etat congolais, il s'est également constitué partie civile à l'audience de la Cour en consignant entre les mains du greffier de céans l'équivalent en francs congolais de cinq dollars

américains pour les préjudices subis du fait de la participation des prévenus à un mouvement insurrectionnel.

112. La Cour considère que ces différentes actions mues par les parties civiles sont régulières et recevables au regard des articles 77 et 226 combinés en ce qu'elles sont, d'une part, conformes aux modalités prescrites par lesdits articles, et d'autres part à l'article 122 du Code de procédure pénale qui exige, à peine d'irrecevabilité la consignation des frais entre les mains du greffier (voir arrêté ministérielle n° 25/CAB/Min/RJ et GSFIN/98 du 14 décembre 1998).

113. S'agissant cependant de la recevabilité de l'action civile de la République Démocratique Congo, il sied de signaler que les conseils des prévenus et des parties civiles en ces causes ont soulevé un moyen d'ordre public tiré de l'irrecevabilité de l'action en responsabilité civile mue par la RDC en raison de la double qualité de partie civilement responsable, et de partie civile dont le chef de la RDC. D'où, il sollicite l'irrecevabilité de cette action.

114. Pour sa part, l'accusation en évoquant l'adage selon lequel « ce qui n'est pas interdit est permis » a estimé que l'action de la RDC était recevable, en dépit de sa qualité de partie civilement responsable au procès.

115. La Cour note, au regard des articles 77 et 227 et suivants combinés, que l'action en réparation d'un dommage causé par une infraction relevant de la compétence de la juridiction militaire peut être poursuivie par la partie lésée en se constituant partie civile, en même temps et devant le même juge de l'action publique (article 77), il en est de même de demandes en dommages-intérêts formés par le prévenu contre la partie civile ou contre les Co-prévenus.

116. Pour la Cour, le moyen soulevé par le prévenu et les parties civiles est recevable mais non fondé.

117. En effet, estime la Cour si la possibilité de former une demande en dommages-intérêts est ouverte par l'alinéa deuxième de la disposition légale sus visée, à la partie civile et au Co-prévenu, tous partis au procès rien ne doit faire obstacle à ce que la partie civilement responsable également partie au procès, placé dans une même position que les prévenus, de diligenter une telle action.

118. Eu égard à ce qui précède, la Cour considère que la demande en réparation introduite par le conseil de la RDC dument mandaté moyennant une procuration spéciale à lui (conseil) remise par le Gouverneur de la province du Nord-Kivu à cette fin est régulière et partant recevable.

I.3. De la compétence de la Cour à l'égard des prévenus mis en cause

I.3.1. De l'incompétence de la Cour à l'égard du prévenu LUKAMBO concernant les faits du mouvement insurrectionnel, tiré de sa minorité d'âge.

119. Lors de leurs plaidoiries, les conseils du prévenu LUKAMBO ont soulevé un moyen d'ordre public tiré de la minorité d'âge de celui-ci, en se fondant sur l'article 114 du Code Judicaire Militaire en indiquant que leur client avait moins de 18 ans au moment des faits tels que mentionné dans l'acte d'accusation RMP N° 1292/NDM/2018, car ont-ils argué, en 2009, ce dernier (client) n'avait que 17 ans.

120. Pour sa part, l'accusation ayant pris acte de ce moyen, a demandé à la Cour de ne se déclarer incompétente à l'égard du prévenu LUKAMBO que pour des faits reprochés à ce dernier au moment où celui-ci n'avait pas encore atteint l'âge de 18 ans, et de se déclarer compétente, par contre pour les faits qu'il a commis après l'année 2010.

121. La Cour note qu'au terme de l'article 114 du Code Judicaire Militaire duquel « les juridictions militaires sont incompétentes à l'égard des personnes âgées de moins de dix-huit ans ».

122. En effet, il ressort des pièces du dossier (décision de renvoi et les procès-verbaux d'interrogatoire ainsi que des procès-verbaux d'audience que ledit prévenu est né en 1992, et il n'avait que dix-sept ans lorsqu'il avait intégré le groupe armé NDC en 2009. En l'absence de l'état civil ou de l'expertise médical susceptible de déterminer l'âge du prévenu LUKAMBO la Cour a été, n'étant pas convaincue que les déclarations du prévenu ne pouvaient à elles seules suffire à certifier son âge, confrontée à un doute sur l'âge de ce dernier et a considérée, par conséquent, que ce doute lui (LUKAMBO) était profitable en vertu de l'article 110 alinéa 3 de la loi n° 09/001 du 10 janvier 2009 portant protection de l'enfant en République Démocratique du Congo, au terme duquel, en cas de doute sur l'âge de l'enfant la minorité prévaut.

123. De ce qui précède, la Cour considère que le moyen soulevé par le conseil du prévenu LUKAMBO est recevable et partiellement fondé et que donc, le prévenu LUKAMBO ne devra répondre pénalement que des faits commis après l'acquisition de la majorité pénale soit à partir de 2010, étant entendu qu'il est demeuré dans une situation délictuelle en faisant parti du groupe armé NDC, NDC rénové et qu'il avait fait partie de l'expédition qui, en 2012, avait frappé mortellement le cortège du Colonel PILIPILI et consorts.

I.3.2 De l'appréciation d'office par la Cour de sa compétence

124. Rappelant son arrêt définitif sur incident du 20 décembre 2018, aux termes duquel, statuant sur le moyen soulevé par le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin, civil de son état, moyen tiré de l'incompétence de la Cour à l'égard de celui-ci, et par lequel elle (la Cour) a rejeté ledit moyen en se déclarant compétente de juger ledit prévenu sur fond des articles 112.6 du Code judiciaire militaire, (selon lequel les juridictions militaires sont compétentes à l'égard de bande des membres insurrectionnels), 111 in fine dudit Code (qui réprime les infractions commises par des personnes n'ayant pas la qualité des militaires) et 7.1.f.g.k, 25 et 28 du Statut de Rome, loi applicable en raison de son

antériorité par rapport à la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015 modifiant et complétant le Code pénal ordinaire, la Cour apprécie d'office et positivement, mutatis mutandi, sa compétence à l'égard des autres prévenus, civils de leurs état poursuivis de chefs de participation à un mouvement insurrectionnel, de vol à mains armées, crime contre l'humanité par viol, crime de guerre par meurtre, pillage, torture, viol, esclavage sexuel, destruction des biens à l'égard ce prévenu NTABO NTABERI SHEKA et assassinat et tentative d'assassinat à l'aide des armes de guerre à charge de NTABO et de LUKAMBO Jean-Claude.

125. Par ailleurs, la Cour a fondé sa compétence matérielle et territoriale sur pieds de l'Ordonnance n° 08/003 du 09 janvier 2008 portant implantation d'une Cour militaire opérationnelle dans la province du Nord-Kivu, et de la disposition de l'article 18 du Code judiciaire militaire au terme de laquelle, en cas de guerre ou dans toutes autres circonstances exceptionnelles de nature à mettre en péril la vie de la nation, notamment les menaces de guerre, de rébellion ou d'insurrection armée, il est établi dans les zones d'opérations, des cours militaires opérationnelles qui accompagnent les fractions de l'armée en opération.

I.4. De la jonction des instances

126. La Cour est saisie par plusieurs décisions de renvoi à raison de plusieurs infractions, à l'égard de tous les prévenus et plus spécifiquement par plusieurs décisions enregistrées contre le prévenu NTABO NTABERI SHEKA, telles que mentionnées ci-haut. Toutes ces hypothèses sont réglées par l'article 222 du Code judiciaire militaire qui dispose :

- « lorsque à raison d'une même infraction plusieurs décisions « de renvoi ou ordre de traduction directe ont été enregistrés « contre différents prévenus, le président peut, soit d'office, « soit sur réquisition du ministère public, soit à la requête de « la partie civile ou de la défense, ordonner la jonction des « procédures ».

- « elle peut également être ordonnée quand plusieurs décisions « de renvoi ou ordres de traduction directe ont été enregistrés « contre un prévenu pour des infractions différentes ».

127. C'est ainsi que, sur requête des parties civiles, le président de céans a, ordonné à l'audience publique du 06 janvier 2018, la jonction des procédures engagées à l'encontre de quatre prévenus sous les causes RP 0191/017, RP 0255/018, RP 0270/018, RP 0271/018 et 0272/019, telles que spécifiés ci-haut, et ce, dans l'intérêt d'une bonne administration de la justice [Dans ce sens, Léo, 11 juin 1929, R., p. 257 ; Elis, 25octobre 1930. Ibidem].

1.4.1 Des mesures de protection des victimes et/ou témoins

128. Dans la mesure où certains faits allégués se rapportent aux atteintes dirigées contre la paix et la sécurité de l'humanité et aux violences sexuelles, il est du devoir de la Cour de recourir aux dispositions des articles 68 al1 du Statut de la Cour pénale internationale et 74 bis du Code de procédure pénale, tel que modifié et complété par la loi n° 06/019 du 20 juillet 2006, lesquelles, en des termes identiques, prescrivent des mesures de protection devant être prises par le juge, à savoir la sécurité, le bien-être physique et psychologique, la dignité et le respect de la vie privée des victimes et des témoins.

129. A ce propos, la Cour renvoie à son arrêt avant dire droit pré indiqué préconisant, certaines mesures alternatives et/ou cumulatives ci-après, à l'égard aussi bien des victimes/parties civiles que des témoins à charge ou à décharge, à savoir :

1°. La codification des identités par des pseudonymes ;

2°. Le déguisement par le port du voile et brouillage des voix ;

3°. Le huit clos s'agissant de l'examen des faits à caractère sexuel notamment ;

4°. La réquisition à expert psychologue pour certains enfants recrutés dans les rangs du groupe armé NDC ;

5°. La protection, à la charge de l'Etat congolais et/ou des partenaires de la justice, des victimes et des témoins durant leur séjour à Goma.

130. Il y a lieu de signaler qu'en l'absence d'un cadre légal précis et cohérent, en matière de protection des victimes et témoins, ni, à tout le moins d'une définition de ce concept ou d'un mécanisme quelconque y afférent, la Cour a dû s'inspirer du Statut de la Cour pénal internationale (article 68), de la jurisprudence de cette juridiction et de celles de tribunaux pénaux répressifs ad hoc, et des juridictions congolaises [chambre de première instance III de la Cour pénale internationale, n° ICC-01/05-01/08 du 21 mars 2016, in affaire, Procureur C/Jean-Pierre BEMBA GOMBO, pp 151/413 et ss, par l'appellation des témoins sous anonymat ; chambre I du Tribunal pénal international pour le Rwanda, du 2 septembre 1998, in affaire n° ICTR-6-4-T, le Procureur contre Jean-Paul AKAYESU, pp 42, 82 et ss ; désignation des témoins par des pseudonymes ; Haute Cour Militaire, RP 004/2010, in affaire Auditeur Général des Forces Armées de la République Démocratique du Congo et parties civiles C/le Général de Brigade KAKWAVU BUKANDE, in Bulletin des arrêts de la Haute cour militaire , 4e édition, Kinshasa, 2016, p.12 : application du huit clos ; Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu, RP 003/2013, Ministère Public et parties civiles contre le Lieutenant-colonel NZALE NKUMU et consorts : application de la codification des identités de témoins, parties civiles, victimes, l'utilisation du voile et l'assistance d'un psychologue.

131. Il y a, en outre, lieu d'indiquer qu'en conformité avec sa décision, avant faire droit pré rappelée, et préalablement à son audition ou comparution devant la Cour, chaque victime/partie civile ou témoin était identifié en présence de toutes les parties et de la composition dans un local aménagé à cette fin.

I.4.2 De l'interprétariat

132. Etant donné que les prévenus mis en cause ont choisi de s'exprimer en kiswahili, l'une de quatre langues nationales de la RDC, et langue parlées dans la province du Nord-Kivu, hormis les prévenus NZITONDA HABIMANA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA qui ont respectivement opté pour la langue lingala, une autre de quatre langues nationales parlées également en RDC et le français ou le kiswahili, et que tous les victimes et témoins, se sont exprimés en kiswahili, à l'exception des parties NKULU et MAKELELE qui ont choisi de s'exprimer en lingala, la Cour a recouru au service des interprètes, au fin de traduire le kiswahili et le lingala en français qui est la langue officielle et de travail en RDC et ce, en conformité de l'article 64 du Code Judiciaire Militaire.

I.4.3. De l'état de la procédure

133. Les causes sous RP 0191/017 ; RP 0255/018 ; RP 0270/018 ; RP 0271/018 et RP 0272/019, résultat de la jonction des instances, ont été plaidées successivement aux audiences publiques de 11, 12, 13, 14, et 19 août 2020, et prises en délibéré à l'audience publique du19 Août 2020, auxquelles, comparaissant en personne, assistés de leurs conseils, tous les prévenus, ont respectivement fait leurs ultimes déclarations ; tandis que les parties civiles et la République Démocratique du Congo, prise pour la personne civilement responsable, ont comparu représentées par leurs conseils respectifs.

134. La procédure ainsi suivi est régulière.

II. QUAND AU FOND

II.1. DES FAITS ALLÉGUÉS

135. Les prévenus NTABO NTABERI SHEKA, NZITONDA HABIMANA Séraphin, LUKAMBO Jean-Claude et NDOOLE BATECHI Jean sont poursuivis pour des faits libellés en prévention de la manière ci-haut indiqué.

II.1.1. DE L'EXPOSÉ DES FAITS

136. Des débats devant la Cour et des éléments du dossier répressif, il ressort que les faits des causes sous examen se résument en ce qu'un groupe armé formé en 2007 par Monsieur NTABO NTABERI SHEKA, et dénommé « NDUMA DEFENCE OF CONGO », en sigle « NDC », s'était implanté dans le territoire de WALIKALE, l'un de six territoires que compte la province du Nord-Kivu en proie à des rébellions récurrentes depuis plus d'une décennie, et y opérait avec d'autres groupes armés tant nationaux qu'étrangers fondés sur des critères ethniques ou communautaires et dont les motivations variées et parfois inconstantes sont tributaires des intérêts et circonstances en présence, avec cette conséquence qu'ils tissaient et tissent parfois des alliances entr'eux ; lesquelles alliances se défont, entrainant de temps en temps des affrontements soit entr'eux soit entre les forces armées régulières de la République Démocratique du Congo.

137. C'est dans ce contexte qu'avaient eu lieu en 2010 d'abord, les événements de LUVUNGI au cours desquels des miliciens appartenant aux groupes armés nationaux, en l'occurrence le NDUMA DEFENCE OF CONGO» (NDC) et le Front Patriotique pour la Libération du Congo (FPLC), sous la conduite respectivement de SADOKE KIKUNI alias MAYELE et de KARANGWA, coalisés avec des miliciens des forces Démocratiques pour la Libération du Rwanda en sigle le (FDLR), un groupe armé étranger, placés sous la conduite du nommé NZITONDA HABIMANA Séraphin alias Lionceau, un ex militaire des Anciennes Forces Armées Rwandaises (FAR) défaites par l'Armée patriotique Rwandaise (APR) du régime actuel de KIGALI, avaient assiégé la localité de LUVUNGI (et ses environs) du 31 juillet au 02 août 2010.

138. Au terme de ce siège de trois jours, des allégations de viol des femmes, d'appropriation forcée des biens, et d'autres sévices ou atteintes infligés à des personnes avaient été dénoncés.

139. En juillet 2011, l'alliance NDC-FDLR vole aux éclats, et c'est le début d'un cycle d'affrontements armés entre les deux groupes armés, le premier cherchant à déloger du territoire de WALIKALE, le second qui s'y étaient implantés depuis de longues années. Ces affrontements meurtriers se déroulent en divers lieux et donnent lieu à des déplacements des populations qui se dispersent dans la brousse ou la forêt, ou se rendent au Quartier Général de la MONUSCO basé à PINGA ou encore se dirigent vers le territoire voisin de MASISI.

140. Mais, c'est dans la localité de PINGA que ces affrontements ont perduré en raison de l'appui dont bénéficiaient directement les FDLR de la part des groupes armés nationaux à savoir l'Alliance des Patriotes pour un Congo Libre et Souverain (APCLS) et les NYATURA opérant dans le territoire susdit.

141. A l'issu de ces affrontements qui ont duré plus de deux ans, plusieurs allégations d'actes répréhensibles imputés aux éléments du groupe armé NDC à l'encontre des personnes civiles, en majorité HUNDE et HUTU ont été rapporté dans les localités de KIBWA, PINGA, MUTONGO et BITUMBI dans le territoire de WALIKALE et NDEKO, BIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA, en territoire de MASISI, au motif que cette population aurait été en intelligence avec les combattants des FDLR, APCLS et NYATURA.

142. Ces allégations port sur :

- La mise à mort de personnes ;
- Des mutilations des cadavres ;
- Violences sexuelles sur des femmes ;
- L'appropriation forcée des biens des personnes ;
- Incendie et la destruction des propriétés ;
- Atteintes à l'intégrité physique d'autrui.

143. Par ailleurs, il est fait état, à l'occasion de ces affrontements armés, de l'enrôlement d'enfants dans les rangs du NDC pour exécuter plusieurs taches.

144. En outre, il est reproché particulièrement aux prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude le fait d'avoir donné la mort et blessé des militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo.

145. En effet, le 19 avril 2012, vers 19 heures, un convoi des militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo en opération de ratissage sur l'axe compris entre les localités de BUNYAMPURI et de MOLAKAYI, dans le territoire de WALIKALE, était tombé dans une embuscade tendue par des éléments supposés appartenir au groupe armé NDC, traqués par ces militaires. Cette opération a consisté en fait à rendre accessible le tronçon routier WALIKALE-MASISI infesté par lesdits éléments rebelles.

146. Le bilan de cette attaque est lourd car plusieurs morts sont enregistrés du côté de l'armée régulière, en l'occurrence le colonel CHUMA, le commandant du 84 secteur opérationnel, le colonel PILIPILI, commandant du 803 régiment, le 1Sergent-Major BATOKO Jérôme, le 1Sergent SANDUKA NDALA et le caporal MADEGWE PALIGINE, tandis que le lieutenant NKULU KAHOTWA Daniel et le premier sergent MAKELELE MUHIGIRWA Claude sont blessés.

147. Les dégâts matériels sont importants et consistent en la destruction par incendie de deux jeeps militaires à bord desquelles ces militaires avaient pris place.

148. Vers fin 2014, NTABO NTABERI SHEKA se sépare d'avec SHIMIRAYI MWISA Guidon, le chargé des opérations et de renseignements au sein du groupe armé NDC, suite à des dissensions internes, et GUIDON créera son propre groupe armé dénommé « NDC Rénové ».

149. Le 26 février 2015, le prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin alias Lionceau est arrêté dans la cité de MWESO, dans le territoire de MASISI par des éléments du service de renseignements militaires de la 34e Région Militaire et mis à la disposition de l'Auditorat Militaire Supérieur près la Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu devant laquelle il sera renvoyé au terme de l'instruction préparatoire pour les faits ci-dessus libellés à son égard dans l'acte d'accusation.

150. Le 25 juillet 2017, le prévenu NTABO NTABERI SHEKA affaibli par la scission de son groupe armé, ainsi qu'il est signalé ci-dessus, se rend à la base de la MONUSCO située à MUTONGO, accompagné du nommé NDOOLE BATECHI Jean, infirmier de formation, qui s'était retrouvé avec le suscité (NTABO NTABERI SHEKA) auprès de qui il se rendait de temps en temps pour lui administré des soins, ainsi que de BAHANI KADE Daniel son beau- frère qui était allé lui (SHEKA) rendre visite dans son campement.

151. Tous les trois précités sont mis par la MONUSCO à la disposition du Gouvernement de la République Démocratique du Congo, qui le défère à l'autorité judiciaire compétente, en l'occurrence l'auditorat militaire supérieur près la Cour militaire opérationnelle, puis déférés devant ladite Cour, hormis le nommé BAHANI KADE Daniel, pour y être poursuivis, des chefs des incriminations ci-haut mises à leur charge respective.

152. Enfin, le prévenu LUKAMBO Jean-Claude qui avait intégré le groupe armé « NDC » en 2008 et qui s'était rallié à la fraction NDC Rénové dirigée par GUIDON, après la scission du NDC en deux ailes, est, à son tour, arrêté le 08 octobre 2018, alors qu'il se trouvait interné au centre hospitalier CBCA/NDOSHO à Goma, par des éléments du service de renseignements militaires de la 34e région militaire.

153. En effet, le prévenu LUKAMBO avait été atteint par balles au niveau du bras gauche, lors des affrontements armés ayant

opposé des éléments NDC Rénové qu'il commandait, aux militaires de l'armée régulière, au village KABUO, le 14 août 2018. Evacuer à Goma sous les auspices du comité internationale de la croix rouge ne sigle le CIRC pour des soins appropriés, LUKAMBO sera arrêté dans les circonstances sus indiqués, et mis à la disposition du parquet militaire près la Cour de céans où il est poursuivi pour des faits ci-haut libellés à son encontre.

154. La Cour estime, afin de mieux les comprendre, placer, avant toute chose, les faits allégués dans les actes d'accusation, dans leur contexte historique par rapport aux différentes crises sécuritaires qui ont frappés et continu de frapper la République Démocratique du Congo durant plus de deux décennies, plus particulièrement dans la province du Nord-Kivu.

II.1.2. DU CONTEXTE HISTORIQUE ET EVENEMENTIEL

155. Les actes incriminés faisant l'objet de présentes poursuites méritent d'être placés dans leur contexte en les circonscrivant dans le cadre réel de leur survenance temporelle et spatiale, ainsi que dans le contexte général et spécifique, en décrivant les différentes causes sous-jacentes aux différents crises que connait cette partie de la République Démocratique du Congo.

156. C'est ainsi que la Cour juge approprié de donner la situation géographique du territoire de WALIKALE, lieu de survenance de ces événements, les causes de l'instabilité et de l'insécurité dans le territoire de WALIKALE (1), de présenter un bref aperçu sur le groupe armé NDUMA Défense of Congo, en sigle le « NDC » (2) avant de jeter, de manière plus au moins détaillée, en regard sur les affrontements armés ayant opposé dès 2011 le NDC aux autres groupes sus visés (3).

II.1.2.1. De la présentation géographique et administrative du territoire de WALIKALE.

157. Des indications résultant de l'ouvrage écrit par Maître KIHANGI KYAMWAMI Prince intitulé « MÉMOIRE DU TERRITOIRE DE WALIKALE » et publié au premier trimestre de l'année 2018,

pages 61 et suivantes, et de la carte administrative de la province du Nord-Kivu ainsi que de celle du territoire de WALIKALE éditées respectivement par la direction provinciale de l'office des routes Nord-Kivu et GIS UNIT MONUSCO (Kinshasa, en septembre 2010),il ressort que le territoire de WALIKALE, issu de la scission avec le territoire de MASISI [(SENGA ONGALA, les arabisés et la création et l'évolution du poste de WALIKALE, (1901-1954) in travaux de fin d'études, institut supérieur pédagogique/Bukavu 1977, p.80, inédit cité par KIHANGI Prince, ibidem), a été créé par l'ordonnance royale n° 21/429 du 17 décembre 1953, dont la mise en œuvre est intervenue le 1er janvier 1954 (registre des renseignements politiques de la zone de MASISI, 1954 cité par l'auteur sus nommé, p.61)], et est limité :

- Au Nord-Est, par le territoire de LUBERO et les rivières LUBERO, KAYNA, MAMBUNDA, UMABONGA, BILATI et LEPIA (frontière naturelle) ;
- Au Nord-Ouest par la province de la TSHOPO, avec les rivières MANDAYE et Lindi en territoire de BAFWASENDE ;
- Au Sud par le territoire de SHABUNDA et KALEHE dans la province du Sud-Kivu ;
- A l'Est par les territoires de MASISI et de RUTSHURU, et les rivières BUHULU, MWESSO, OSO, LWINDI et NGUNGU (frontière naturelle) ;
- A l'Ouest par les territoires de LUBUTU et de PUNIA dans la province de Maniema et les rivières Mesa, OSO, LOWA, BOLOWE et Biasi qui le sépare d'avec le territoire LUBUTU [idem, p.64].

158. Le territoire de WALIKALE a une superficie de 23.475 km² et demeure, à ce titre, le territoire le plus vaste de six territoires que compte la Province du Nord-Kivu, à savoir LUBERO, MASISI, RUTSHURU, BENI et NYIRAGONGO.

159. Le territoire de WALIKALE est constitué de deux secteurs qui sont WANYANGA (19.335 km²) et BAKONO (4.140 km²).

II.1.2.2. Coordonnées géographiques

160. Le territoire de WALIKALE est compris entre 0 et 2 degré de latitude Sud, et entre 27 et 28 degré de longitude-Est, il présente un relief de plateau plus au moins accidenté avec une variation de température de 23 à 35 degrés.

II.1.2.3. Climat

161. Le territoire de WALIKALE connait un climat équatorial avec alternance de saisons de pluie (avec 25 degré de température et une saison sèche qui s'étend du mois de juillet, au mois d'août mais entrecoupées souvent par des faibles pluies.

II.1.2.4. Relief

162. Le relief du territoire de WALIKALE est dominé par des collines, montagnes et chaînes de montagnes.

163. Le réseau hydraulique comporte les principaux cours d'eau ci-après : LOWA, OSO, LUKA, OSAKARI, RUBONGA, KITENGE, LUHOLO, ULIRU, KYASA et UTU, [rapport de l'Administration du territoire de WALIKALE, exercice 2007, p.3 cité par Maitre KIHANGI K. Prince, op. cit p. 64-65].

II.1.2.5. Faune et flore

164. La faune comprend des espèces animales très diversifiées, notamment des mammifères, des oiseaux, reptiles, batraciens et poissons. Les espèces animales protégées sont : l'éléphant, chimpanzé, girafe, gorille, lion, okapi, léopard, singe, rhinocéros, tigre, pangolin, buffle, gazelle, tortue, crocodile, grand pangolin, hippopotame, zèbre, etc., [idem p. 68].

165. La flore du territoire de WALIKALE est constituée de diverses espèces dont les essences offrent de beaux paysages attrayants [ibidem].

II.1.2.6. Sur le plan administratif

166. Le territoire de WALIKALE est, à l'instar de tous les territoires de la République démocratique du Congo, est placé sous l'autorité d'un administrateur de territoire secondé par deux assistants dont l'un est chargé des questions politiques et administratives, et l'autre des questions économiques, financières et de développement [idem, p.89].

II.1.2.7. De l'administration de la justice

167. Le tribunal de paix est installé à WALIKALE chef-lieu du territoire de ce nom depuis 2012, mais il ne parvient pas à couvrir toute cette entité, compte tenu de l'immensité de celle-ci, outre le manque de moyens matériels, et l'inaccessibilité de certains milieux.

168. En plus du tribunal de paix, il y a également un parquet de grande instance ainsi qu'un auditorat militaire détachés qui sont confrontés aux mêmes difficultés [rapport annuel de l'Administration du territoire de WALIKALE, exercice 2013, p. 18, idem, p.p. 70-71].

II.1.2.8. Signification historique de « WALIKALE »

169. Les indications ci-haut contenus dans l'ouvrage pré qualifié de Maître KIHANGI KYAMWAMI Prince rapportent que le vocable « WALIKALE » résulte de la transformation de NDUMA YA KAREKARE, par le colonisateur qui, à son arrivée dans la contrée, chercha à en savoir plus sur le mystère qui aurait entouré la traversée de la rivière LOWA, sur un pont constitué des alluvions et de troncs d'arbres qui s'y amassaient à plus au moins cinquante mètres de l'actuel pont, au chef-lieu du territoire de WALIKALE.

170. Ce pont, ne faisait passer que les autochtones et tous ceux qui les accompagnaient, et les non autochtones ne pouvaient le traverser seuls ni le visiter, en raison de son caractère sacré. Dans le cas contraire, indique-t-on, ces troncs d'arbres devaient soit couler

avec les eaux, soit faire entrainer les utilisateurs non attitrés. Et à la question qu'aurait posée le colonisateur à ce propos, les autochtones auraient répondu qu'il s'agissait du mystère d'un pont aussi ancien de la contrée, en indiquant qu'il s'agissait de « NDUMA YA KARE KARE », en termes KINYANGAQUE le colonisateur aurait déformé en WALKAL, puis WALIKALE, soit *le pays de mystère* ou *mystère de WALIKALE* qui aurait disparu de ce lieu à la suite de l'arrivé des arabisés et plus tard, de l'installation des colonisateurs ; de sorte que cet esprit des ancêtres aurait migré vers la colline MIKA, sous une autre forme, derrière le bureau actuel de l'administrateur du territoire [Maître KIHANGI Prince, op.cit, p. 93].

II.1.2.9. Des groupes ethniques

171. Le territoire de WALIKALE est constitué d'une diversité de groupes ethniques contrairement aux autres territoires qui composent la province du Nord-Kivu. Il s'agit des groupes BAKANO, de BAKONJO et quelques shi dans le secteur de BAKANO en plus de NYANGA, de BAKUSU, BATEMBO, BAKUMU, BAKUMBURE, BAHUNDE, et de BANANDE dans le secteur de WANYANGA [KAMBALE KULE M., la répartition de la population dans la zone de WALIKALE in Travail de fin d'études, ISP/B, 1974, inédit, cité par KIHANGI Prince, p. 95].

172. Les langues parlées sont le KINYANGA, la plus répandue, le KIKANO, le KIKUMU, le KIKOBO, le KIHUNDE, le KITEMBO, le kiswahili. [Idem, pp 96-97].

II.1.2.10. Des données démographiques

173. Les données démographiques sur les populations du territoire de WALIKALE semblent peu fiables, en raison de l'absence statistique claire.

II.1.2.11. Des causes de l'instabilité et de l'insécurité dans le territoire de WALIKALE

174. L'instabilité et l'insécurité récurrentes dans le territoire de WALIKALE résultent des crises multiformes qu'a connues et connaissent la République Démocratique du Congo, surtout dans sa partie orientale spécialement dans la province du Nord-Kivu. Les causes inhérentes à ces crises sont tributaires des événements, pour ne considérer que ceux-ci, intervenus aussi bien à l'époque de la République du Zaïre qu'à l'avènement de régime de Laurent Désiré KABILA en 1997.

1°. A l'époque de la République du Zaïre.

175. La fin du régime de Maréchal MOBUTU a été caractérisée par la paralysie institutionnelle et par des violences, notamment dans la province du Nord-Kivu confrontée depuis des décennies au poids démographique et économiques de Banyarwanda, avec comme conséquence des tensions entre les communautés HUNDE, NYANGA, TEMBO, KUMU et NANDE, qui a entrainé la radicalisation de certains membres de la mutuelle agricole des Banyarwanda hutu, en sigle la « MAGRAVI », qui accusaient les NANDE et les HUNDE de chercher à le priver de leurs droits politiques, d'une part, et à la création de petits groupes armés, d'autres part.

176. De leur côté, les jeunes autochtones ont créé des milices d'autodéfense tribales, à savoir « NGILIMA » pour les NANDE et les « MAIMAI » pour les HUNDE et les NYANGA.

177. A cette crise s'est ajoutée, en juillet 1994, l'arrivée massive des réfugiés Hutu rwandais, parmi lesquels les anciennes forces armées rwandaises (ex FAR) ainsi que la milice des INTERAHAMWE, responsables du génocide, avec leurs chars, armes de toutes sortes et la banque centrale du Rwanda. [Lire Rapport du projet MAPPING concernant les violations les plus graves des droits de l'homme et de droit international humanitaire commises entre mars 1993 et juin 2003 sur le

territoire de la République Démocratique du Congo, août 2010, pp 51, 58-59 ; -lire également Maître KIHANGI Prince, op.cit, p. 403].

178. Ces forces armées seront identifiées sous le concept « Forces négatives ou groupes armés étrangers organisés plus tard en plusieurs groupes, à savoir les Forces démocratiques pour la libération du Rwanda « FDLR » avec plusieurs composantes, FDLR FOCA, FDLR RUDI, FDLR ALIR, accusées d'actes de violences sur le territoire de la RDC, tels que les assassinats, les violences sexuelles et pillages des ressources naturelles, destruction de la faune et de la flore, le vol et d'autres atteintes de ces genres, notamment dans le territoire de WALIKALE en se substituant à l'autorité étatique [lire Maître KIHANGI Prince, ibidem].

2°. A l'avènement du régime de régime de feu Laurent Désiré KABILA ou le régime AFDL (alliance des forces démocratiques pour la libération du Congo).

179. Au moins de juillet 1996, des éléments armés BANYAMULENGE qui signifient les gens de MULENGE (nom d'une localité située dans le territoire d'UVIRA), c'est-à-dire les tutsi arrivés au Congo à partir de 1960 (par rapport à ceux qui y étaient installés depuis de longues dates au Sud-Kivu), qui avaient quitté le Zaïre pour aller suivre un entrainement militaire au sein de l'armée rwandaise (APR), au Rwanda et des militaires de l'armée patriotique du Rwanda (APR) ont entamé via le Burundi, leurs opérations d'infiltration dans la province du Sud-Kivu ; et à travers l'OUGANDA, leurs opérations de déstabilisation du Nord-Kivu donnant ainsi lieu à des accrochages entre ces éléments infiltrés et les forces armées Zaïroises (les FAZ).

180. Ce conflit a pris un tournant nouveau avec la création officielle à Kigali, le 18 octobre d'un mouvement armé dénommé « alliance des forces démocratiques pour la libération du Congo en sigle AFDL, pour chasser du pouvoir le Maréchal MOBUTU, les

éléments et l'armement étant fournies par le Rwanda, l'Armée Patriotique du Rwanda (APR), l'Ouganda, Uganda People's Defence (UPDF) et le Burundi, les Forces Armées Burundaises (FAB), en entreprenant la conquête des provinces de Nord-Kivu, Sud-Kivu et ITURI (à l'époque district).

181. Face aux forces armées zaïroises démotivées et mal équipées, les armées de ces trois pays avaient, au cours de cette conquête fulgurante, attaquée et détruit tous les camps des réfugiés Hutu rwandais et burundais installés dans les environs d'UVIRA, de BUKAVU et de GOMA.

182. Plusieurs réfugiés rwandais sont retournés au Rwanda, mais de centaines de milliers d'autres ont, tout comme les Ex FAR-INTERAHAMWE pris la fuite en direction du territoire de WALIKALE notamment, en empruntant trois axes, à savoir :

- L'axe BUKAVU-WALIKALE en passant par BUNYAKIRI ;
- L'axe BUKAVU-WALIKALE en passant par la forêt de KAHUZI-BIEGA via NYABIBWE ;
- Les camps de réfugiés de GOMA-WALIKALE, en passant par le MASISI et les localités de BUSURINGI et de BIRIKO [lire rapport du profit Mapping, pp. 72, 73 et 103, Maître KIHANGI Prince, ibidem].

183. A leur arrivé dans le territoire de WALIKALE déjà confronté aux tensions communautaires et inaccessible en plusieurs endroits, ces forces armées étrangères (FDLR) se sont comportées en maitres conquérants en se livrant à des actes ci-dessus indiqués.

184. L'offensive de l'AFDL s'étend poursuivie jusqu'à s'emparer de la capitale Kinshasa, le 17 mai 1997, le feu Président Laurent Désiré KABILA s'autoproclama chef de l'Etat, après la fuite du Maréchal MOBUTU.

3°. Sous le régime du Président Laurent Désiré KABILA

185. Les relations entre le Président Laurent Désiré KABILA et le Rwanda s'étaient aussitôt fortement dégradées fin 1997. Le Rwanda ancien allié de Laurent Désiré KABILA reproché à ce dernier de n'avoir pas respecté ses engagements notamment, en matière de reconnaissance du droit de Banyamulenge à la nationalité congolaise et de s'être montré trop conciliant envers les Ex-Forces Armées Rwandaises (ex FAR), les INTERAHAMWE et les MAYI-MAYI supposé hostiles à la présence de l'armée patriotique rwandaise (APR) au Congo.

186. C'est ainsi que craignant un coup de force, le Président Laurent Désiré KABILA avait, en juillet 1998, relevé de ses fonctions de chef d'état-major général des Forces Armées Congolaises (FAC), la nouvelle armée de la République Démocratique du Congo, le Général Rwandais James KABAREHE et ordonné le départ de tous les militaires tutsis l'ayant aidé à accéder au pouvoir.

187. Et en réaction, le 02 août 1998, les militaires tutsis se sont mutinés et ont créé, avec l'aide de l'armée Ougandaise et Burundaise ainsi que de certains militaires des ex-forces armées zaïroises (du Marechal MOBUTU), une rébellion visant à renverser le président Laurent Désiré KABILA à partir de la province voisine de la capitale, du Bas-Congo, actuellement le Kongo central.

188. C'est ainsi que la République Démocratique du Congo sera divisée en deux zones, l'une dirigée par Laurent Désiré KABILA avec l'appui de ses alliés du Zimbabwe, d'Angola, de la Namibie, du Tchad et du Soudan, et l'autre contrôlée par la branche armée du Rassemblement congolais pour la démocratie « RCD », l'armée nationale congolaise (ANC), les forces Rwandaises « APR », armée ougandaise « UPDF » et l'armée Burundaise « FAB ». Une autre rébellion créée par l'Ouganda et dirigée par Jean-Pierre BEMBA GOMBO et dénommée Mouvement de Libération du Congo « MLC », contrôlait la province de l'équateur [rapport du projet MAPPING p. 159].

189. Plus tard, le RCD va éclater en deux ailes, l'une proche du Rwanda (RCD-Goma) et l'autre pro ougandaise, le RCD mouvement de libération.

190. Dans la province du Nord-Kivu, après la prise de la ville de Goma suite à la mutinerie de la 10e Brigade des FAC, le parti pris du RCD en faveur de la communauté tutsi locale et l'ingérence du Rwanda dans la gestion ainsi que la brutalité des militaires de l'ANC et de l'APR envers les civiles, ont incité certains d'entre ceux-ci à rejoindre les groupes armés MAYIMAYI en nouant des alliances avec les ex FAR/INTERAHAMWE et les éléments armés hutu pour multiplier des attaques contre les militaires de l'ANC/APR à partir des forêts du territoire de WALIKALE notamment [idem, p. 176].

4°. Sous le régime du président Joseph KABILA KABANGE.

191. Après l'assassinat, le 16 janvier 2001, de Laurent Désiré KABILA, et la prise du pouvoir par Joseph KABILA KABANGE, les belligérants ont accepté d'exécuter un plan de désengagement des forces et de lancer les préparatifs en vue du dialogue inter congolais. C'est ainsi que les observateurs militaires de la MONUC ont pu se déployer le long de la ligne de front et consolider le cesser le feu en dépit de la poursuite des affrontements entre les groupes MAYIMAYI, les alliés du Gouvernement de la République Démocratique du Congo et l'ANC (RCD-Goma) et les militaires Rwandais [idem, p. 219].

192. Le 30 juillet 2002, un accord portant sur le retrait des troupes rwandaises du territoire congolais est signé entre les présidents congolais et rwandais ; en contre partie du démantèlement des ex FAR/INTERAHAMWE et les groupes armés hutu regroupés au sein des FDLR.

193. Et le 06 septembre, un autre accord portant sur le retrait des troupes ougandaises du Congo et la pacification de l'actuelle province de l'ITURI est signé à Luanda, entre le gouvernement

congolais et l'Ouganda. C'est ainsi que les troupes ZIMBABWÉENNES, ANGOLAISES et NAMIBIENNES ont dû quitter le territoire Congolais.

194. Enfin, les entités et différentes composantes du dialogue inter congolais ont signé l'Accord global et inclusif, le 17 décembre 2002, que les participants ont ratifié à Sun city en Afrique du Sud, ainsi que le mémorandum additionnel portant sur l'intégration des différents groupes armés au sein d'une même armée nationale, le 1er avril 2003, en dépit de la réticence de certains groupes.

195. Le 30 juin 2003, les institutions de transition ont été officiellement mises en place [idem, 220].

196. Dans la province du Nord-Kivu, cependant, des tensions ont été observées entre les groupes MAIMAI accusés d'appuyer les FDLR et les troupes du RCD-Goma, et ce, sur fond de pillage généralisé des ressources naturelles et des violations des droits de l'homme par les forces en présence [ibidem].

197. Après 2006, le gouvernement congolais a tenté, mais en vain d'intégrer le groupe rebelle du CNDP, « congrès national pour la défense du peuple » dont les troupes étaient évaluées à 6.000 hommes.

198. Une autre tentative est intervenue en 2009, et bon nombre de ce qui ont accepté d'intégrer l'armée sont toutefois demeurés fidèles à leurs anciens commandants [Marco SASSOLI, Antoine A. Bouvier, Anne Quintin, Un droit dans la guerre volume III, seconde édition, CIRC, Mars 2012, p. 2537].

199. Le groupe rebelle CNDP était formé en 2006 par le Général tutsi Laurent NKUNDA soutenu par le Rwanda qui sera écarté en 2009 pour être remplacé par Bosco NTAGANDA.

200. A côté du CNDP, il y a eu plusieurs autres acteurs des conflits dans la province du Nord-Kivu, notamment :

- Les FDLR (voir les commentaires supra), le rassemblement pour l'unité et la démocratie (RUD-URUNANA, groupe dissident des FDLR, crée en 2004, les milices MAIMAI qui sont des groupes de défense locale, organisés souvent selon les critères ethniques et qui ont traditionnellement combattu aux côtés de l'armée gouvernementale contre le CNDP et les autres groupes rebelles étrangers. La coalition des patriotes résistants congolais (PARECO) formée en mars 2007 et rassemblant diverses milices ethniques dont nombreux de ces MAIMAI ont rejoint les rangs de l'armée nationale en 2009, surtout les hutu ;
- L'alliance des patriotes pour un Congo libre et souverain (APCLS), une faction dissidente de PARECO, créée en 2008, dirigée par le Général autoproclamé Janvier KALAHIRE, et composée en majorité de HUNDE, et ayant son quartier général dans le territoire de MASISI. L'APCLS s'est alliée avec les FDLR et a refusé de s'intégrer dans l'armée Congolaise pour n'avoir pas obtenu la garantie d'être déployée dans sa région d'origine et de voir les soldats du CNDP récemment intégrés partir de leur territoire [idem, p. 2539].

201. En 2007, les affrontements avaient repris entre le CNDP et l'armée régulière appuyée par les milices ethniques MAIMAI, en raison des tentatives d'intégration des forces du CNDP au sein des Forces Armées de la République Démocratique du Congo.

202. Mais la conférence sur la paix, la sécurité et le développement, organisée à Goma et rassemblant des représentants du gouvernement de la République Démocratique du Congo, des PARECO, du CNDP et des autres groupes armés congolais, ainsi que de la société civile du Kivu, a abouti à l'acte d'engagement signé le 23 janvier 2008, par des groupes armés congolais opérant dans le Kivu, notamment le CNDP et les PARECO et à un cessez-le feu immédiat et à la démobilisation respective de leurs troupes ainsi qu'à l'arrêt immédiat des violations du droit international humanitaire ; de sorte qu'en contrepartie le gouvernement

congolais s'est engagé à mettre un terme à la menace représentée par les FDLR. [Idem, p. 2540].

203. Mais les combats ont repris dans la province du Nord-Kivu en août 2008, entre l'armée congolaise et les rebelles du CNDP de Laurent NKUNDA appuyé par gouvernement Rwandais.

204. Et en janvier 2009, une opération militaire conjointe contre les FDLR, dénommée « UMOJA WETU », c'est-à-dire notre unité, a été mise sur pied, sans cependant parvenir à venir à bout des FDLR. D'où l'intervention des forces de la MONUC et de l'armée congolaise dans le cadre des opérations dénommées KIMIA II (KIMIA Signifie silence en swahili et en lingala parfois).

205. En dépit de ces différentes opérations, les membres des FDLR n'ont pas été démantelés ; bien au contraire ceux-ci vivaient dans des villes et villages à travers les provinces de Nord-Kivu et Sud-Kivu, mélangés aux civils congolais en entretenant avec les communautés locales des relations harmonieuses ou violentes, selon le cas, avec cette constante, à savoir l'exploitation économique brutale des populations locales par les FDLR, des régions qu'ils contrôler en imposant un système forcé de cohabitation, d'administration et d'exploitation des civils congolais qui n'avaient d'autres choix que de vivre côte à côte avec eux, en raison de l'inexistence des autorités et des services administratifs congolais. [Idem, p. 2547], dans cette partie de la province du Nord-Kivu (territoire de WALIKALE) où les armes et munitions de guerre se procurent sans difficulté à moindre coût, et circulent de manière incontrôlé permettant ainsi l'effervescence des groupes armés [Prince KIHANGI, op.cit, p. 412].

II.1.2.12. DU GROUPE ARMÉ « NDUMA DEFENCE OF CONGO » « NDC » ET DES AUTRES GROUPES ARMÉS

II.1.2.12.1. LE NDC

206. Connu initialement sous la dénomination de MAI MAI KIFUA FUA, axe WALIKALE en 2007, le groupe armé NDUMA Défense of Congo tire son origine historique de l'expression « NDUMA YA KARE KARE » dont la signification a été donnée ci-haut(WALIKALE).

207. En effet, après l'échec de l'opération militaire « UMOJA WETU » aux discussions de laquelle il a pris part à Goma, NTABO NTABERI SHEKA s'est retiré de nouveau dans la forêt pour continuer, selon lui sa lutte sous la dénomination de NDUMA DEFENCE OF CONGO « NDC » [voir déclaration de SHEKA devant l'Officier du Ministère Public et devant la Cour, cotes 806-807].

208. La raison de la création de NDC, composé en majorité des ressortissants du territoire de WALIKALE, a été, selon monsieur NTABO NTABERI SHEKA de libérer la population de WALIKALE du joug des FDLR auteurs de plusieurs exactions et de la spoliation des richesses du sol et du sous-sol de cette entité territoriale.

209. Ce groupe armé dont le quartier général était basé à KATANGA opérait sur les axes ci-après : APITI, ONINGA, IRAMESO, MISAU, MUTONGO, PINGA, PETI, KALEMBE et BUKUMBIRUA.

210. En 2014, le NDC a connu une scission ; une branche était commandée par monsieur SHIMIRAYI MWISA alias GUIDON, sous la dénomination de NDC RENOVE encore actif dans les territoires de WALIKALE, LUBERO et de MASISI, tandis qu'une autre branche est restée fidèle à NTABO NTABERI SHEKA qui s'est finalement rendu aux autorités gouvernementales le 25/07/2017, par le biais de la MONUSCO, à partir de la localité de MUTONGO [lire PV de l'Officier du Ministère Public, p. 808, déclaration de SHEKA, audience publique du 31 janvier 2019].

II.1.2.12.1.1. Structure du NDC

211. L'organisation du NDC composé de six directions se présentait de la manière ci-après :

1. Un commandant en chef en la personne de NTABO NTABERI SHEKA ;
2. Un commandant second chargé des opérations et des renseignements, en la personne de SHIMIRAYI MWISA Guidon ;
3. Un commandant second chargé de l'administration et logistique, en la personne de BATAKANE TSHAKO alias BATA,
4. Le T1 placé sous la direction de Monsieur MITAMBA IMANI Fred ;
5. Le T2 sous la direction de BWIRA CHUO Gilbert ;
6. Le T3 sous la direction de MUHUMBA Désiré alias MAKANAKI, secondé par PANDA alias FOUDRE ;
7. Le T4 sous la direction de CHEIK SULEMANI ;
8. Le T5 sous la direction de MASEYA SITA alias TONDEUSE ;
9. Le T6 chargé de la coutume, monsieur KIBONGE MUTAKA Cadet.

212. Le NDC était organisé en quatre grandes unités de combat ou des brigades, à savoir :

1. L'unité dite « Pigeon rapide » commandée par TEGEMEYA Innocent alias TANGO MIKE ;
2. L'unité dite « Aigle-MABE » (qui signifie l'aigle féroce), commandée par PHILEMON ;
3. L'unité dite « LION », commandée par KIKUNI PATAULE ;

4. L'unité dite « NINA-ELECTRIC » (poisson électrique), commandée par BABO MBOKOLO Joseph un déserteur de l'armée congolaise et instructeur du NDC.

213. Les miliciens du NDC, recrutés dans la population, parmi lesquels des enfants, selon l'acte d'accusation, et dont les effectifs étaient estimés entre 500 à 1000 hommes de troupes, recevaient une formation militaire dans un centre d'instruction basé à IRUMBA, et étaient astreints au rite ancestral d'invulnérabilité consistant en des tatouages avant de s'engager aux combats [voir déclaration de SHEKA, audience publique du 31 janvier 2019, F251 : audience publique du 04 mars 2019].

II.1.2.12.1.2.DE LA LOGISTIQUE DU NDC

II.1.2.12.1.2.1. De l'armement

214. Toutes les unités composant le NDC étaient dotées des armes de types AKA 47, de MAG type belge, de lance-roquettes, des mortiers 60, mortiers 82, des mitraillettes anti aériennes MIAA 12.7, de calibres 12 ainsi que des armes blanches telles que les machettes et les lances.

215. La source d'approvisionnement en arme de guerre était constituée, selon SHEKA et tous les témoins à décharge, de :

- L'achat auprès de certains FDLR, à l'occasion de leur reddition à la MONUSCO, dans le cadre du processus de leur rapatriement dans leur pays d'origine ;

- Butins de guerre après avoir anéanti l'ennemi (FDLR) [lire PV de l'officier du ministère public cote 783]. Encore qu'il est de notoriété publique que la constante de tous les groupes armés à l'EST de la République Démocratique du Congo est l'exploitation de l'or et autres minerais pour s'acheter des armes et munitions dont la circulation intense, incontrôlée et la détention constituent un atout pour se protéger et protéger la terre de ses ancêtres [projet rapport Mapping, op.cit. p. 368 et prince KIHANGI, op.cit p. 413].

II.1.2.12.1.2.2. De l'habillement et de la subsistance

216. Les miliciens du NDC, dans la plupart de cas ne portaient ni uniforme ni signes distinctifs (grades), quand bien même certains d'entre eux s'habillaient en tenue militaire (souvent délabrée), semblable à celle des FARDC. [Lire déclarations de F262, F231, F262, audience du 01 mars 2019].

217. Quant aux moyens de subsistance des troupes, ils provenaient de la collecte auprès de la population ou de la remise forcée [lire respectivement PV audiences de 07 février, témoins E262 et E247].

II.1.2.12.1.2.3. Des moyens de communication.

218. Le NDC disposait d'un système de communication constitué d'appareils Talkie-Walkie communément appelé « Motorola », de radio haute fréquence de longue portée appelée « réseau phonie », de la téléphonie cellulaire mobile (déclaration du prévenu SHEKA à l'audience publique du 01 février 2019) et le TURAHA.

II.1.2.12.1.3. DES FINANCES DU NDC

219. Les ressources financières du NDC provenaient essentiellement du revenu de SHEKA, de la contribution volontaire de certains ressortissants du territoire de WALIKALE (PV du ministère public, cote 783, audience publique du 31 janvier 2019), et de l'exploitation des minerais, tel que l'or.

II.1.2.12.1.4. STRATEGIES DU NDC

220. Le prévenu NTABO NTABERI SHEKA, en sa qualité de commandant de ce mouvement armé, avait autorité pour prendre des décisions militaires stratégiques en donnant des ordres aux unités sur terrain par notamment le biais de ses subalternes, à savoir attaquer ou avancer à un certain point suivant les mouvements et les retranchements de l'ennemi (lire PV d'officier du ministère public, cote 784, cotes 1799 et suivants).

II.1.2.12.1.5. DE SERVICE DE LA POLICE DU NDC

221. Le NDC avait en son sein des unités de police constituées de brigades. C'est le cas notamment de la brigade d'IRAMESO à partir d'où a été dressé le procès-verbal n° 001/001/LBB/210, à charge du nommé SADOKE KIKUNDA MAYELE arrêté pour crime contre l'humanité par viol et déféré devant la justice congolaise par la note n° 001/FA/NDC/Comdt/A. W/2010 du 25 octobre 2010 émanant de monsieur NTABO NTABERI SHEKA en qualité de commandant du NDC (lire cotés 1780 et suivants du dossier).

II.1.2.12.2. DES AUTRES GROUPES ARMES EN PRESENCE.

222. Les autres groupes armés ayant opéré au moment des faits libellés en préventions par l'accusation sont les FDLR, l'APCLS et les NYATURA.

II.1.2.12.2.1. LES FDLR

II.1.2.12.2.1.1. Structure et effectifs des FDLR

223. Dans son étude réalisée en 2007, dans le cadre de la revue des opérations de désarmement, démobilisation, rapatriement, réhabilitation et réintégration (DDRRR) dans la région des grands lacs en Afrique, Hans ROMKEMA indique qu'en 2006, les FDLR avaient une brigade dite du Nord (Nord-Kivu par rapport au Sud-Kivu qui en comptait également une), et était composée d'environ 2.100 hommes de troupe ainsi que de 500 éléments de Police militaire, à cette époque, dont le haut commandement était situé à KALONGE (MASISI) et deux compagnies pour protéger l'école de formation militaire de MUTEMBE.

224. Chaque bataillon comprenait quatre compagnies, et une unité de commando de recherche et d'action en profondeur (CRAP). Mais avec les défections, les scissions, les échecs militaires, les retraites et les rapatriements enregistrés parmi ces troupes, il est difficile à ce jour de donner la structure réelle et la taille générale de ce mouvement en termes d'effectifs. [Hans ROMKEMA,

opportunités et contraintes relatives au désarmement et au rapatriement des groupes armés étrangers en République Démocratique du Congo, cas des FDLR, FNL et ADF/NALU, juin 2007, pp 41 à 43].

II.1.2.12.2.1.2. De la formation et du recrutement

225. Selon l'étude sus visée, les FDLR disposaient de plusieurs centres de formation, comprenant les sections de formation des officiers et de sous-officiers outre la formation des civiles aux techniques militaires de base, telles que le camouflage et le maniement des armes légères. Ce recrutement se faisait essentiellement parmi les populations de réfugiés. [Idem, p. 44].

II.1.2.12.2.1.3. Services de renseignements et discipline

226. Comme dans la plupart des armées, les FDLR disposent d'un service de renseignements ou le bureau 2 qui comprend les sections de recherches, espionnage et contre-espionnage, outre une structure civile de collecte de renseignements.

227. La discipline consiste dans l'infliction des punitions sévères à l'encontre des combattants qui manifesteraient leur intention de se faire rapatrier, notamment l'exécution pour les officiers et la bastonnade pour les hommes de rang [ibidem].

II.1.2.12.2.1.4. De l'armement

228. Pour assurer sa défense et son maintien, il est essentiel pour un mouvement rebelle, d'obtenir suffisamment d'armes et de munitions. En effet, outre l'armement gigantesque dont ils disposaient lors de leur entrée sur le territoire de la République Démocratique du Congo, dans les circonstances indiquées ci-haut, les éléments des FDLR dépendent d'opportunités ponctuelles pour obtenir des armes et des munitions dans leurs zones d'implantation où, du reste, des armes et munitions de guerre circulent et dont l'acquisition est à la hauteur de toutes les bourses.

Ces armes sont, selon, cette étude, composées de :

1. AKA 47, M16, grenades, pistolets (armes individuelles) ;
2. PKM, RPG, Canons 82 mm, Canons 107 mm, Mortiers 60 mm et parfois des armes plus lourdes. [Ibidem].

II.1.2.12.2.1.5. De la logistique

229. Dans le but de s'assurer leur autonomie, les FDLR ont développé un système dit logistique non conventionnelle « LNC » pour la suivie de chaque unité, et consistant en l'exercice des activités de commerce et d'exploitation des ressources naturelles des espaces par eux occupés, notamment :

- L'exploitation des minerais et l'imposition de lourdes taxes d'exploitation sur les populations autochtones ;
- Les impôts et taxes illégaux sur les activités des populations locales ;
- L'élevage ;
- Le commerce ;
- La contrebande d'une quantité importante des produits minéraux et divers ;
- Le pillage ;
- Prise en otage et rançons, etc. [idem pp 47 à 50].

II.1.2.12.2.2. L'APCLS

230. Ainsi qu'il a été indiqué ci-haut, l'APCLS ou ***Alliance des Patriotes pour un Congo Libre et Souverain*** est une fraction dissidente de PARECO (coalition des patriotes résistants congolais), créée en 2008 et regroupant des membres de l'ethnie HUNDE.

231. L'APCLS est basée dans la région située au Nord de NYABIONDO, dans la partie Ouest de MASISI, et est dirigée par le général autoproclamé Janvier BUINGO KALAHIRE.

232. L'APCLS avait ses quartiers généraux se trouvent dans le village de LUKWETI et comptait environs entre 500 et 800 combattants organisés en unités et sous unités.

233. L'APCLS s'est alliée avec les FDLR et a toujours refusé de s'intégrer dans les forces armées de la République Démocratique du Congo pour les raisons évoquées ci-haut. [Idem, p. 2538].

234. La Cour ne dispose pas suffisamment d'informations sur l'armement de ce groupe armé qui opère depuis plus d'une dizaine d'années sur cette partie du territoire de MASISI, et qui fait parler de lui.

II.1.2.12.2.3. Le groupe armé NYATURA

235. C'est une milice HUTU congolaise créée en 2012 et subdivisée en plusieurs fractions autonomes, et opérant dans les territoires de MASISI et de RUTSHURU.

236. L'un des responsables le plus célèbre était le Lieutenant-colonel HABARUGIRA RANGIRA Marcel condamné le 1er février 2019 par la Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu. Ce groupe armé dont l'objectif serait celui de protéger la communauté Hutu contre les attaques des autres communautés, telles que les TEMBO, les HUNDE, les NYANGA et les TUTSIS, disposait d'un Etat-major composé des unités et de sous unités dont les effectifs avoisinaient 810 hommes avec un arsenal de 450 armes et munitions [lire Arrêt RP 0228/2017 de la Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu du 01 février 2019, inédit].

II.2.13. DE LA RELATIVE COHABITATION DU NDC AVEC D'AUTRES GROUPES ARMÉS ET DE L'ATTAQUE DE LA LOCALITÉ DE LUVUNGI ET SES ENVIRONS EN 2010.

237. Ainsi qu'il a été indiqué supra, la plus grande majorité de multiples groupes armés nationaux notamment dans la Province du Nord-Kivu, n'avait traditionnellement, en dépit de la diversité de leurs visées, d'autre vocation que de combattre les groupes

armés étrangers ou d'obédience étrangère. Cependant dans certaines circonstances et au gré de leurs intérêts en présence, ces groupes formaient souvent des coalitions incluant même le groupe armé étranger (FDLR) opérant dans le même secteur (lire marc SV et compagnie op.cit, pp. 2533, 2546-2547). Tel a été le cas de la coalition formée en 2010 entre les NDC, FPLC (Front Patriotique pour la Libération du Congo), dont les éléments ont attaqué la localité de LUVUNGI en 2010 [lire décision de renvoi sous RMP n° 0834/NDM/2017, 1. 2 à 5 ; témoins 633002 ; 633004 et F0005, PV de l'officier du ministère public, cotes 109 et suivants et 1701 et suivants].

238. En effet, dans la journée du 31 juillet 2010, le village KEMBE situé sur l'axe MPOFI-KIBWA (villages du territoire de WALIKALE), est assiégé par au moins une centaine de miliciens armés appartenant aux groupes NDC, FPLC et FDLR, à raison de trente pour le NDC, placés sous la conduite de monsieur SADOKE KIKUNI MAYELE, d'une quatre vingtaine pour les FDLR sous les ordres de NZITONDA HABIMANA Séraphin connu sous le pseudonyme de « Lionceau » et d'une dizaine placés sous le commandement de .....pour le FPLC.

239. En effet, SADOKE KIKUNI MAYELE, un déserteur des Forces Armées de la République Démocratique du Congo, incorporé dans le NDC depuis juin 2008 et natif du village de KEMBE, exerçait les fonctions de chef d'état-major dudit groupe armé ; [PV d'OMP, cotes sus évoqués ; déclarations des témoins préqualifiés, PV d'audiences publiques de 19 avril 2019, et ss].

240. Informé de la présence décès miliciens, le chef du village voisin de LUVUNGI (633002) situé à environ un kilomètre de KEMBE, se rend sur le lieu accompagné de trois autres personnes, et sont reçues par SADOKE KIKUNI MAYELE connu en sa qualité de ressortissant de ce village, puis conduites par ce dernier auprès de NZITONDA Séraphin alias Lionceau qui le retiendra.

241. Le soir, NZITONDA, SADOKE MAYELE, les miliciens ainsi que les trois personnes captives se dirigent vers le village de LUVUNGI, et à mi-chemin, NZITONDA s'adresse aux miliciens en Kinyarwanda (une langue parlée au Rwanda) ; et à leur arrivé à LUVUNGI la nuit tombante, NZITONDA alias Lionceau, KARANGWA Désiré et SADOKE MAYELE déploient les miliciens respectifs à travers les quartiers comprenant cette localité et, les y accompagnent ; sauf NZITONDA qui se retranche au sommet d'une colline surplombant la localité de LUVUNGI avec les trois personnes par lui détenues depuis KEMBE.

242. Vont, alors s'en suivre des perquisitions domiciliaires illégales ponctuées de coups de feu, et ce, durant trois jours consécutifs, soit du 31 juillet au 02août 2010, jusqu'au moment où les éléments de la police nationale congolaise vont intervenir en mettant un terme à ce siège en chassant les miliciens, après échange de tirs.

243. Le bilan de ce siège a donné lieu aux allégations ci-haut indiquées dans l'exposé des faits.

244. Il sied d'indiquer que le nommé SADOKE KIKUNI MAYELE qui s'est évaporé dans la nature après ces événements a été arrêté par le service de renseignement du NDC et mis à la disposition des autorités judiciaires gouvernementales par monsieur NTABO NTABERI SHEKA suivant le procès-verbal de transfert ci-haut évoqué.

245. Malheureusement monsieur SADOKE KIKUNI MAYELE trouvera la mort à la prison de Goma, le 14 août 2012, selon le duplicata du certificat de décès n° 0125/14/08/2015, versé au dossier [voir cote 1723].

II.1.2.14. Des affrontements armés entre le NDC et les groupes armés FDLR-APCLS-NYATURA.

246. La factice cohabitation du NDC avec les autres groupes armés présents sur le territoire de WALIKALE a volé en éclat début

2011, donnant lieu à des hostilités d'une rare intensité, qui ont mis aux prises, d'une part, le NDC et le groupe armé FDLR coalisés aux groupes armés nationaux, en l'occurrence l'APCLS et les NYATURA et occasionnant ainsi des mouvements des populations civiles vers le territoire voisin de MASISI ou leur fuite à la base de la MONUSCO située dans la localité de PINGA ou encore dans la brousse, ainsi que des atteintes à l'intégrité physique des personnes et au droit de propriété ou autres violations des droits humains.

247. Ce changement d'attitude dans le chef du NDC face à ses anciens alliés sus indiqués est, certes, tributaire de la relative harmonie qui a souvent caractérisé en général les groupes armés opérant dans les provinces du Sud et Nord-Kivu, et plus spécialement ceux opérant dans le territoire de WALIKALE. Mais la cause fondamentale de ces affrontements demeure le leadership de chacun de ce groupe sur l'exploitation minière et des exactions des populations civiles locales, attribuées aux FDLR appuyés par leurs acolytes (APCLS et NYATURA), considérés par le NDC comme étant des envahisseurs dont il fallait se débarrasser opinément [Marco sassoli, et compagnie, Op.cit, p. 2546 – 2547, Prince KIHANGI K. op.cit, p. 409, voir aussi déclarations de SHEKA, des témoins à décharges ainsi que des victimes].

248. Pour rappel, les FDLR ou les forces démocratiques pour la libération du Rwanda se sont implantées dans le territoire de WALIKALE dans les circonstances développées ci-haut en y occupant de vastes étendues de terre au détriment des populations locales [rapport du projet MAPPING, pp.72 - 73 et 103 ; - Marco, S et compagnie, ibidem].

249. Les combats menés par le NDC contre les FDLR ont débuté en Août 2011, par l'offensive dirigée contre la localité de ROBE où se trouvait l'État-Major des FDLR. Selon les dires de NTABO NTABERI SHEKA, au terme des rudes combats meurtriers au cours desquels le commandant du fameux bataillon « MONTANA » des FDLR, le lieutenant-colonel Evariste

KANZENGUNERA alias SADIKI a trouvé la mort, l'offensive du NDC a atteint les localités de KABINGU et de MATEMBE, occasionnant ainsi comme indiqué ci-haut le déplacement des populations civiles et a progressé, jusqu'à PINGA où les affrontements ont été des plus farouches, et perduré, en raison de la proximité de l'APCLS et de NYATURA, au niveau de la limite avec la frontière du Territoire de MASISI, base arrière de ceux-ci en leur apportant un appui important en hommes et en matériel.[Audiences publiques de 3 mai et 07 juin 2019, dépositions des témoins HBM et HMM].

250. Par ailleurs, d'autres affrontements ont été rapporté dans d'autres localités notamment KAHEKE, MUTONGO, MUSAO, BUGUI, MUNA, RWANGANGA, LIMANGO, IRAMESO, IRUMBA [voir déclarations de E274, E262].

251. L'acte d'accusation RMP 0925/NDM/2017 (préventions 2-8 à 18, fait mention des combats qui se seraient également déroulés dans les localités de KIBWA, PINGA, MUTONGO et BITUMBI en territoire de WALIKALE, NDEKO, BIBWE, BUKUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGA et BUTOKOLA en territoire de MASISI, lesquels combats auraient fait des victimes en majorité HUNDE et HUTU, objet de plusieurs violations de droit tels qu'indiqués ci-haut.

II.1.2. DE LA DISCUSSION FACTUELLE

252. La Cour entend à l'occasion de l'analyse consacrée à l'examen de ce point jugé aussi déterminant quant à l'issue du présent procès, mettre en balance les moyens de défense des accusés dont la ligne de défense a consisté à tout nier, avec les arguments de l'accusation, afin de retenir pour certifiées ou non les faits libellés dans les différents actes d'accusation ainsi que les circonstances rattachées à certains de ces faits.

253. La Cour estime, par ailleurs, indiqué de proposer les présentes considérations suivant les quatre axes principaux, à savoir les faits se rapportant au mouvement insurrectionnel reprochés à tous les prévenus, les faits liés aux événements de LUVUNGI mis à charge des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et NZITONDA HABIMANA Séraphin, et les faits résultant des affrontements armés ayant opposés le NDC aux FDLR coalisés aux APCLS et NYATURA mis à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA seul, ainsi que ceux se rapportant à la mort du Colonel CHUMA et consorts mis à charge de NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude.

II.1.2.1. DES FAITS SE RAPPORTANT AU MOUVEMENT INSURRECTIONNEL MIS À CHARGE DE TOUS LES PRÉVENUS

1°. S'agissant de SHEKA

254. Ces allégations sont contenues dans les actes d'accusations sous les RMP n° 0925/NDM/2017, préventions de 1 à 5 et, n° 1325/NDM/2019, première prévention.

255. Tout en reconnaissant l'existence, dans le territoire de WALIKALE, du mouvement armé dénommé NDUMA DEFENSE OF CONGO (NDC) qu'il a présenté devant la Cour comme étant un mouvement d'autodéfense populaire né spontanément pour faire face aux exactions dont la population de WALIKALE était victime de la part des FDLR, le prévenu SHEKA a rejeté en bloc certaines allégations, notamment celles selon lesquelles il était le commandant en chef dudit groupe armé. Et à ce propos, SHEKA a prétendu qu'il ne jouait qu'un simple rôle d'intermédiaire ou de porte-parole de monsieur CADET KIZONGE MUTAKA chargé de la coutume, investi, selon SHEKA, d'un certain pouvoir mystico fétichiste traditionnel et détenant selon lui (SHEKA) réellement le commandement du NDC et exerçant les fonctions de T6 au sein dudit mouvement.

❖ *De la création, de la direction, de l'organisation et du commandement du mouvement insurrectionnel.*

1°. De la création, de la direction, de l'organisation et du commandement du groupe NDC.

(Première prévention de l'acte d'accusation RMP n° 0925/NDM/2017 et première prévention de l'acte d'accusation RMP n° 1335/NDM/2019).

1) De la création

256. Aux dires du prévenu SHEKA selon lesquels le mouvement armé « NDUMA DEFNSE OF CONGO » (NDC) est né de la volonté spontanée des fils et filles du territoire de WALIKALE afin de bouter hors dudit territoire les insurgés Rwandais des FDLR [audience publique du 31/01/2019].

257. Cependant, l'accusation a opposé au prévenu SHEKA les déclarations de celui-ci faites lors de l'instruction préparatoire, à savoir : « c'est depuis 2007 que ce groupe a été créé sous la dénomination de MAIMAI KIFWAFWA…

« Après évaluation de l'opération UMOJA WETU, je suis rentré « dans la forêt pour continuer la lutte sous la dénomination NDC « jusqu'à ma reddition. [Cfr cote 806 du dossier, réponse à la « question numéro 3] ;

« C'est depuis le 19 juin 2007 que j'ai créé le NDC. [Cfr cote 782 « du dossier].

258. Ainsi, le ministère public a conclu que ces éléments suffisent pour établir que le groupe armé « NDC » a été créé par SHEKA [voir réquisitoire du ministère public, page 50].

259. Tel a été également le point de vue du conseil de la République Démocratique du Congo prise pour civilement responsable, en l'occurrence Maître Charles KAKULE BEMBELEZA, avocat au barreau de BANDUNDU [Cfr note de plaidoirie page 4].

2) De la direction

260. L'accusation a mis à l'épreuve le moyen de défense du prévenu SHEKA selon lequel ce dernier n'était qu'une interface entre le gardien de la coutume CADET KIZONGE MUTAKA (qui dirigeait effectivement le mouvement NDC) et l'extérieur, en se fondant sur les actes d'administration posés par SHEKA, notamment des correspondances par lui adressées en qualité du commandant NDC, à certaines personnalités politico administratives provinciales du Nord-Kivu, à la MONUSCO et à d'autres groupes armés.

261. Ainsi, en renvoyant la Cour aux cotes 1680, 1684 et 1802 du dossier, le ministère public a conclu que ces différents actes relèvent de la gestion quotidienne ou de la direction du groupe armé NDC. [Voir réquisition MP, p. 19].

3) De l'organisation

262. La défense du prévenu SHEKA qui n'a eu de cesse de soutenir devant la Cour que le mouvement armé « NDC » était l'émanation de l'expression de toute la volonté de la population de WALIKALE a affirmé que ce mouvement était doté en grande partie en arme et munitions par le Gouvernement Congolais qui disponibilisait, à cette fin, des véhicules pour acheminer lesdites armes et munitions à WALIKALE et que d'autres armes étaient achetées auprès des éléments FDLR à l'occasion de leur reddition à la MONUSCO, où étaient récupérés comme butins de guerre lors des combats contre ceux-ci [Cfr note de plaidoirie de la défense de SHEKA, pp ; 4 et 5].

263. Pour le ministère public, c'est plutôt le prévenu SHEKA qui, au regard de l'objectif militaire, qu'il avait assigné à ce groupe en dotant à celui-ci des moyens matériels et humains, a imprimé audit mouvement une structure organique similaire à celle de l'armée classique de la manière ci-après :

- Un commandant en chef en la personne de SHEKA ;
- Un commandant second chargé des opérations et de renseignant CHIMARAY MWISA Guidon ;

- Un commandant second chargé de l'administration et de la logistique en la personne de BATAKANE TSHAKO alias BATA ;
- Le service T1 dirigé par MITAMBA IMANI Fred ;
- Le service T2 dirigé par BWIRA CHUO Gilbert ;
- Le service T3 dirigé par MUHUMBA Désiré alias MAKANAKI, secondé PANDA alias FOUDRE ;
- Le service dirigé par CHEIK SULEMANI ;
- Le service T5 dirigé par MASEYA SITA alias TONDEUSE ;
- Le service T6 chargé de la coutume dirigée par KIBONGE MUTAKA Cadet ;
- Quatre grandes unités de combat, à savoir :
  - Unité Pigeon rapide commandée par TEGEMEYA Innocent alias TANGO MIKE ;
  - Unité Aigle-MABE commandée par PHILEMON ;
  - L'unité dite LION, commandée par KIKUNI PATAULE ;
  - L'unité dite NINA-ELECTRIC (poisson électrique), commandée par BABO MBOKOLO Joseph formateur des troupes.

264. Ainsi, pour le ministère public, ces différents actes prouvent à suffisance que le prévenu SHEKA était l'organisateur du groupe armé NDC.

4) Du commandement

265. En réplique à l'argumentaire de SHEKA selon lequel, il n'était qu'un intermédiaire entre monsieur KIZONGE MUTAKA Cadet, le véritable commandant du groupe armé NDC et l'extérieur, l'accusation s'est prévalu à la structure organique sus indiquée du groupe NDC, plaçant SHEKA à la tête dudit groupe en sa

qualité du Commandant en chef, pour demander à la Cour de ne point avoir égard aux allégations de SHEKA.

Pour la Cour :

- *S'agissant de la création*

266. La Cour note que la rétractation par SHEKA, lors de l'instruction à l'audience, de ses déclarations ci-dessus visées, n'est fondé sur aucun motif plausible et sérieux, en raison de leur spontanéité par rapport aux questions y relatives précises à lui posées par le ministère public. En effet, dans la mesure où SHEKA a évoqué aussi bien lors de l'instruction préparatoire que devant la Cour, la même raison fondamentale ayant présidé, selon lui, à la création du groupe armé NDC, à savoir la défense conformément à l'article 63 de la constitution de la population de WALIKALE contre l'agression des FDLR, il apparait en toute vraisemblance que le groupe armé NDC a été créé au regard de ce qui précède par monsieur SHEKA dont le nom apparait au sommet de la structure militaire du NDC, qu'il n'a, du reste, jamais contestée.

- *S'agissant de la direction*

267. La Cour note, à l'instar du ministère public qu'il git au dossier soumis à son examen des correspondances signées par le prévenu SHEKA au nom du NDC, et adressées aux tiers à savoir :

1°. La lettre n° 001/MED/Comdt/NDC/2011 du 08 janvier 2011 ayant pour objet « processus de paix au Nord-Kivu/WALIKALE » destinée au coordinateur des opérations « AMANI LEO » à Goma, avec copie pour information à plusieurs autorités politico administratives tant nationales qu'internationales, dans laquelle le prévenu SHEKA fait part en substance des doléances de la population de WALIKALE sacrifiée et abandonnée, selon lui, à la merci des atrocités des ex miliciens du CNDP et des FDLR [cote 1775 à 1776].

2°. La lettre n° 002/EMD/Comt/NDC/2011 du 13 janvier 2011 ayant pour objet « transmission de la déclaration du NDC »

adressée à son excellence monsieur le gouverneur de la province du Nord-Kivu, au terme de laquelle plusieurs revendications sont adressées à ces derniers, notamment l'amnistie en faveur des militants du NDC, la reconnaissance des grades, fonctions et intégration des éléments du NDC dans les Forces Armées de la République Démocratique du Congo, le déploiement des membres du NDC sur l'étendue du territoire national, la facilitation de la transformation du NDC, mouvement politico-militaire, en parti politique, indemnisation des martyrs, veuves et rescapés des militants du NDC, …[cotes 1777 à 1770].

3°. Correspondance sans numéro (date illisible) ayant pour objet « info », adressée au président du bureau de liaison CENI/WALIKALE, par laquelle le prévenu SHEKA fait part au destinataire de ses inquiétudes à propos de la sécurisation de kits et matériels électoraux de la CENI déployés sur le territoire de WALIKALE face à l'hostilité des miliciens de l'APCLS de Janvier, [Cote 1802].

4°. La lettre du05 octobre 2010, par lesquelles respectivement, le prévenu SHEKA a mis à la disposition des autorités judiciaires congolaises monsieur SADOKE KIKUNI MAYELE, soupçonnait d'avoir commis le crime contre l'humanité par viol en 2010 à LUVUNGI [voir cote 1794], et intimer l'ordre au commandant second du NDC (GUIDON) de procéder illico au déploiement de toutes les troupes, sauf quelques éléments devant assurer la sécurité des femmes, compte tenu de l'attitude belliqueuse de l'APCLS caractérisée par la mort par décapitation de monsieur SHAMUKWALE un élément du groupe armé ami FDLR et par l'empêchement par monsieur janvier de permettre aux élus locaux de rencontrer leur base.

268. Pour la Cour, dans la mesure où, non seulement l'authenticité et le contenu de toutes ces correspondances opposé à SHEKA lors des débats contradictoires, n'ont pas été remis en cause par ce dernier, mais sont corroborés également par la structure

organisationnelle du NDC, telle que présentée par SHEKA lui-même, il y a lieu de rejeter l'argumentaire développé par le conseil du prévenu SHEKA selon lequel ce dernier aurait été plutôt contacté par la plus haute instance politique de l'époque afin de prendre la direction du M23, en raison de sa qualité de leader et de patriote[note de plaidoirie de la défense de SHEKA, p.6], et de considérer, partant, que la direction du groupe armé NDC était assuré par monsieur SHEKA.

- *S'agissant de l'organisation et du commandement.*

269. Dans ses moyens de défense présentés ci-dessus devant la Cour, le prévenu SHEKA a déclaré qu'il n'a jamais été à la tête du groupe armé NDC, rejetant ainsi ces dires contenus dans les procès-verbaux de l'instruction préparatoire [cote 782].

270. Cependant, la Cour considère, comme pour les moyens développés par SHEKA aux points précédents, que cet argumentaire ne saurait emporter la conviction du juge, d'autant plus que toutes ces correspondances dont le prévenu SHEKA n'a pas contesté l'authenticité ni les contenus, ont été signées par lui en tant que commandant du NDC.

271. Ainsi donc, la Cour considère, eu égard, aux pièces sus visés qui corroborent les déclarations faites par le prévenu SHEKA au stade pré juridictionnelle en substance desquelles, il se dégage qu'il était incontestablement le seul responsable [voir cote 797], que la structure même du NDC le plaçait au sommet et faisait de lui le commandant de ce groupe armé.

272. Somme toute, c'est sans nul doute monsieur NTABO NTABERI SHEKA, de Nationalité Congolaise, né à WALIKALE le 04 avril 1976, originaire du village de BUNYAMPURI, secteur de WANYANGA, dans le territoire de WALIKALE, gradué en français et linguistique [cote 798],énergique d'esprit et apte sur le plan physique, faisant de lui non seulement un footballeur renommé et un amateur en arts martiaux dans son milieu, mais aussi un personnage aux capacités managériales marquées par le

rôle par lui joué au sein de la société « Mining Processing Congo » (MPC) et de la coopérative minière de MPAMA-BISIE en sigle (COMIMPA), respectivement en qualité de chef de bureau et de directeur [cote 783, et PV d'audience du 31 janvier 2019], qui, hissé de ce fait au rang de leader d'opinion local et de meneur d'hommes, a créé, organisé, dirigé et commandé le groupe armé NDC autrefois dénommé MAIMAI KIFWAFWA [cotes 7 et suivantes, 806 et 807 ; audience publique du 20 décembre 2018].

273. Par ailleurs, pour la Cour, monsieur KIZONGE MUTAKA Cadet dont le nom apparait, du reste à la base de la structure organique du NDC, et considéré, selon SHEKA et les témoignages recueillis lors de l'instruction juridictionnelle, comme étant le féticheur, détenant des gris-gris d'invulnérabilité au profit des combattants du NDC, (tué lui-même curieusement pendant les affrontements), ne jouait tout simplement qu'un rôle informel au sein dudit groupe armé.

- ***Les autres actes de participation à un mouvement insurrectionnel***

274. Il est reproché au prévenu SHEKA les actes ci-après, au paragraphe 2 à 5 de l'acte d'accusation RMP n° 0925/NDM/2017 :

1°. Le chef d'accusation du paragraphe 2 indique que le prévenu SHEKA a au courant de la période allant de juin 2017 étant commandant du groupe armé NDC, occupé à force ouverte certaines localités du territoire de WALIKALE, notamment KIBWA, IRUMBA, MUTONGO et PINGA, portant ainsi atteinte à l'intégrité du territoire, fait prévu et puni par les articles 136 et 139 du Code pénal militaire.

275. En appui à ses allégations, l'accusation s'est référée aux déclarations du prévenu SHEKA faites lors de l'instruction préparatoire, selon lequel celui-ci a affirmé avoir occupé certaines localités du territoire de WALIKALE [réquisitoire du ministère public, page 2].

276. Dans la mesure où les allégations du ministère public ne sont non seulement pas contredites par le prévenu SHEKA, mais aussi corroborés aussi bien par les dires de ce dernier que par les dépositions des témoins à décharges [cotes 807, 784], la Cour considère qu'il y a lieu de retenir que durant la période sus mentionnée dans l'acte d'accusation, le prévenu SHEKA a occupé à force ouverte certaines localités du territoire de WALIKALE, notamment PINGA, MUTONGO, MISAWU, LIMANGI, WANDANDA.

2°. Le chef d'accusation paragraphe 3 indique que le prévenu SHEKA, en sa qualité de commandant du NDC a provoqué des rassemblements des éléments de son groupe armé dans les différentes localités portant ainsi atteinte à l'intégrité du territoire nationale, fait prévu et puni par les articles 136, 137al1 lit 2 du CPM.

277. Face au silence de la défense du prévenu SHEKA au sujet des allégations sus mentionnées, qui du reste, sont la conséquence de celles examinées ci-dessus, la Cour considère pour sa part, en toute logique, qu'il serait inconcevable qu'il ait eu occupation des localités par les miliciens du NDC, sans que cette occupation, notamment celle d'IRUMBA, utilisé comme centre de formation du NDC, et de PINGA ne fut nécessairement suivie de regroupements de ceux-ci.

3°. Au paragraphe 4, il est allégué que, au cours de la période sus indiquée, le prévenu SHEKA s'est, en tant que commandant du groupe armé NDC, substitué à l'autorité légale en ordonnant la perception illégale des taxes, mettant ainsi en péril les institutions de la République notamment le Gouvernement de la République représenté par l'administrateur du territoire de WALIKALE et de la province du Nord-Kivu, fait prévu et puni par les articles 136, 137 al1 lit 6 du CPM.

278. La Cour constate qu'aucune preuve de ces allégations que le prévenu a réfutées, n'a été rapportée par l'accusation, quand aussi bien à la nature et au montant qu'à la modalité de perception des prétendues taxes.

279. De ce qui précède, la Cour conclut au doute quant à ces allégations.

4°. Dans cet acte, l'accusation reproche au prévenu SHEKA d'avoir, dans les mêmes circonstances que ci-dessus, procuré aux insurgés du groupe armé NDC, des armes de guerre de différents calibres, à savoir les AKA 47, les MAG de types belges, les lance-roquettes, les mortiers 60 (M060) et 82, de Mi AA 12.7 et des matériels de toute sorte tels que des lances et machettes, fait prévu et puni par les articles 136 et 138 al1 lit2 du CPM.

280. Pour étayer ses allégations, l'accusation a mis en vedette l'aveu fait par le prévenu SHEKA devant la Cour, selon lequel ce dernier a affirmé qu'il venait s'approvisionner en armes à Goma.

281. La Cour note, que tout en reconnaissant le bien-fondé de ces faits, le prévenu SHEKA a néanmoins insinué qu'il bénéficiait, pour ce faire, de la dotation du gouvernement congolais en vue, en tant que congolais, de défendre l'intégrité du territoire national en vertu de l'article 63 de la constitution [voir PV d'audience de 31 janvier et 07 février 2019].

282. Ainsi, tout en rejetant l'argumentaire de la défense faisant état de l'apport du gouvernement congolais dans l'approvisionnement en armes du NDC, (puisque cet argumentaire entre en contradiction flagrante avec les moyens précédemment présentés concernant la direction ou le commandement du NDC, selon lesquels l'armement du NDC était constitué d'armes achetées auprès des éléments FDLR ou récupérées lors des combats), la Cour note qu'il y a plutôt lieu de faire foi à cet aveu corroboré par les dires de SHEKA, contenus dans les procès-verbaux de

l'instruction préparatoire [cotes 783 et 784] et de certifier sans nul doute les allégations de l'accusation.

2°. *S'agissant du prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin*

283. Les faits de participation à un mouvement insurrectionnel allégués à l'encontre de NZITONDA sont contenus dans l'acte d'accusation RMP n° 0834/NDM/2017 et se résument en substance en ce qu'au courant de la période allant du mois de juillet à août 2010, période non encore couverte par le délai légal de prescription, étant commandant du bataillon « Montana »des FDLR au sein desquelles il exerçait les fonctions de coordonnateur de poste et des opérations, occupé à force ouverte les édifices et les propriétés des populations des villages se trouvant sur l'axe routier MPOVI-KIBWA dans le territoire de WALIKALE mettant ainsi en péril, par ces actes de violences, les institutions de la République et portant atteinte à l'intégrité du territoire national. Faits prévus et punis par les articles 136 et 137 alinéa 1er et 2 du Code pénal militaire.

284. Développant ces allégations, l'accusation a précisé qu'en sa qualité de membre des FDLR et de coordonnateur de poste des FDLR, le prévenu NZITONDA s'est illustré par des actes de violences en occupant notamment le village de LUVUNGI où la faction des rebelles des FDLR placée sous son commandement se sont emparés des biens de la population et ont commis des exactions telles que le viol et le vol [réquisitoire du ministère public, p. 71].

285. Pour sa part, le prévenu NZITONDA a rejeté en bloc ces allégations en indiquant qu'il était un congolais, originaire du territoire de MASISI dans la province du Nord-Kivu, bien qu'ayant vécu et grandi au Rwanda avec ses parents jusqu'en 1994, jusqu'au moment où la guerre ayant opposé l'Armée Patriotique Rwandaise (APR) aux Forces Armées Rwandaises (FAR) a éclaté occasionnant ainsi sa fuite et son refuge à

Brazzaville avant de se retrouver à Kinshasa où il a été incorporé dans le Forces Armées Congolaises (FAC) sur l'invitation du défunt Président Laurent Désiré KABILA.

286. Le prévenu NZITONDA a déclaré en sus qu'il avait exécuté, après sa blessure au front à MOBA, plusieurs missions notamment à l'étranger pour le compte du Gouvernement de la République Démocratique du Congo en vue de la pacification du territoire de MASISI.

287. Ainsi, réfutant ses déclarations susvisées contenus dans les procès-verbaux de l'instruction pré juridictionnelle, lui opposées par le ministère public devant la Cour, le prévenu NZITONDA a prétendu qu'il n'avait jamais comparu devant le magistrat instructeur et magistrat audiencier en la personne de Colonel NDAKA Hyppolite en indiquant qu'il s'était présenté plutôt devant un certain MULAMBA qui lui aurait posé quelques questions seulement. En revanche, NZITONDA a prétendu qu'il n'avait jamais fait partie des FDLR en sa qualité de congolais d'origine et ressortissant du village MWESO dans le territoire de MASISI [voir PV d'audience publique du 04 avril 2019].

288. Par ailleurs, maître KASHALA KASONGO Karl, avocat au barreau de la TSHOPO et conseil du prévenu NZITONDA a renchérit que son client, après qu'il eut été démobilisé suite à sa blessure au front, a intégré la coordination de la Direction de Désarmement, Démobilisation, Réinsertion et/ou Rapatriement en sigle DDDRR, en contribuant activement, de 2008 à 2011, au rapatriement au Rwanda de plusieurs FDLR cantonnés dans les sites de KISANGANI, KANYABAYONGA et au désarmement de plusieurs groupes armés MAIMAI [Cfr note de plaidoirie défense, page 3].

289. La Cour note qu'il git au dossier un procès-verbal daté du 27 mars 2017, établi par le Colonel magistrat Hyppolite NDAKA auditeur militaire supérieur près la Cour militaire opérationnelle du Nord-

Kivu et renfermant les déclarations contestées par le prévenu NZITONDA pour les motifs évoquées ci-dessus.

290. Aux yeux de la Cour, les moyens évoqués par la défense du prévenu NZITONDA ne méritent aucun égard dans la mesure où ce dernier n'a ni indiqué sur quoi aurait porté les quelques questions que lui aurait posées le nommé MULAMBA ni le contenu de l'entretien qu'il aurait eu avec le magistrat instructeur, le Colonel NDAKA.

291. En plus, la Cour relève qu'un numéro d'appel du réseau Vodacom, en l'occurrence le + 234 820 425 124 est repris parmi les éléments d'identification de celui-ci, contenu sur le procès-verbal contesté, et prend note de ce que ledit numéro a été reconnu par lui comme appartenant ou ayant appartenu à son beau-frère [Cfr audience publique sus indiquée].

292. Par ailleurs, et pour le surplus, la Cour considère que les déclarations du reste, cohérentes que NZITONDA a semblé mettre en cause, sont pourtant contenues dans un procès-verbal qui se révèle régulier et qui contient des renseignements non contestés (sauf en ce qui concerne le lieu et la date de naissance) et censés émanés de lui-même, notamment ses lieu et date de naissance (Kigali, le 10 décembre 1975) et d'arrestation (le 26 février 2015 à MWESO), le nom de l'officier ayant procéder à son arrestation (un certain JP du service des renseignements militaires du 802 régiment), le nom de son épouse (Madame APENZI Joséphine avec laquelle il a eu trois enfants), et le village dans lequel il a vécu dans le territoire de WALIKALE de 2007 jusqu'au début 2012 (village de KASEKE dans la localité de BALANTAMANA), ainsi que les différentes péripéties ci-haut indiquées ayant marqué son séjour en République Démocratique du Congo.

293. Enfin, outre SHEKA l'un de Co prévenu de NZITONDA la plupart des victimes et témoins entendus devant la Cour n'ont cessé d'affirmer que celui-ci, connu sous le sobriquet de Lionceau,

était le coordonnateur des FDLR dans le territoire de WALIKALE. Il s'agit notamment de :

- Victime 633002 entendue en rapport avec les faits de LUVUNGI [voir audience publique du 19 avril 2019].
- Témoin à décharge FNN en rapport avec les événements de LUVUNGI [voir audience publique du 02 juillet 2020].
- Victime E274 en rapport avec l'enrôlement d'enfants [voir audience publique du 01 mars 2020].

294. De tout ce qui précède, et rejetant, puisque non débattu contradictoirement, le prétendu document tenant lieu de passeport congolais que son conseil a produit lors de la plaidoirie, la Cour est convaincue que le prévenu NZITONDA alias Lionceau est un sujet Rwandais, ancien militaire de« FAR »,qui a intégré le groupe armé FDLR au sein duquel il a assumé les fonctions de coordonnateur de postes dans le secteur Nord frontières des territoires de MASISI et WALIKALE de 2007 à 2012, et conclut, au regard des témoignages ci-haut évoqués, que NZITONDA a occupé à force ouverte, dans des circonstances pré mentionnées, les localités de KEMBE et de LUVUNGI durant la période allant du 30 juillet au 02 août 2010.

3°. S'agissant de LUKAMBO Jean-Claude

295. Les faits allégués à l'encontre du prévenu LUKAMBO en rapport avec le mouvement insurrectionnel sont contenus aux points 1 et 4 de l'acte d'accusation sous RMP n° 1292/NDM/2018.

296. Dans le premier chef d'accusation : il est reproché au prévenu LUKAMBO d'avoir, le 01 janvier 2008, participé au groupe armé NDC de SHEKA en sigle NDC/SHEKA, étant chef d'escorte de monsieur SHIMIRAYI GUIDON, commandant second chargé des opérations dudit mouvement armé occupé à force ouverte différentes localités du territoire de WALIKALE notamment BINYAMPURI, MOLOKAYI, MUTONGO et IRUMBA, fait prévu et puni par les articles 136 et 139 CPM.

297. L'examen de ces faits par la Cour parait inopportun d'autant plus que, au regard de la commission de la période de leur perpétration, (1er janvier 2008) le prévenu LUKAMBO échappe à la compétence de la Cour en raison de la minorité d'âge, ainsi qu'il a été développé ci-haut.

- ***Deuxième chef d'accusation***

298. Ce deuxième chef d'accusation porte, sur les allégations selon lesquelles, le prévenu LUKAMBO avait, pendant la période allant de 2017 à 2018, période non encore couverte par le délai légal de prescription, commandé la deuxième brigade du groupe armé NDC Rénové, en sigle « NDC/R » jusqu'au jour où il avait été blessé par balle, lors des affrontements contre les Forces Armées de la République Démocratique du Congo. Faits prévus et punis par les articles 136 et 137 CPM.

299. Comparaissant devant la Cour, le prévenu LUKAMBO a rejeté en bloc ces faits, en niant son appartenance au susdit groupe armé ; et justifiant les circonstances dans lesquelles il avait été blessé et arrêté, il a déclaré qu'il était tombé entre les mains des bandits armés qui tenaient à lui ravir tantôt sa carte d'électeur, tantôt son colis contenant quelques grammes d'or, et que face à sa résistance, l'un des bandits aurait tiré sur lui à l'aide d'une arme de guerre en le blessant au niveau de l'épaule gauche.

300. Il a par ailleurs ajouté que suite à ses blessures, il était conduit au centre de santé de BUNYATENGE, puis transféré à Goma, à l'hôpital CEBCA/NDOSHO à pour des soins appropriés, d'où il était tiré de son lit, sans motif valable, par quelques éléments du T2 de la 34e Région militaire habillés en tenue civiles.

301. Dans leur note de plaidoirie, les conseils du prévenu LUKAMBO, en l'occurrence Maître Justin NGANDU, MUSEME Thomas, OLENGA Alexis et BIMBAKI NENETTE, tous avocats, ont prétendu, paraphrasant leur client, que celui-ci était intercepté, avec d'autres civils par des militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo au moment où celles-ci était

aux prises avec les miliciens du NDC/Guidon, et qu'à cette occasion une balle tirée par un militaire des FARDC avait atteint le prévenu LUKMABO [voir note de plaidoirie de la défense, page 2].

302. Aux dénégations du prévenu LUKAMBO, l'accusation lui a opposé ses déclarations (du prévenu LUKAMBO) faites lors de l'enquête préliminaire, aux termes desquelles ce dernier avait reconnu les faits.

303. Sur quoi, le prévenu LUKAMBO a réagi en prétextant qu'il n'avait jamais comparu au stade susdit de la procédure [voir audience publique du 27 juin 2019].

304. La Cour note cependant qu'il git au dossier un procès-verbal portant le n° 015/LNG/018, dat2 du 09 octobre 2018, dressé par le lieutenant LUKIMA NGANDU Christian, officier de police judiciaire du service de renseignements de la 34e région militaire et actant les déclarations du prévenu LUKAMBO Jean-Claude, procès-verbal aux termes duquel, il ressort que ledit prévenu avait reconnu les faits allégués dans l'acte d'accusation, en affirmant qu'il (LUKAMBO) avait été le chef d'escorte de monsieur Guidon, dans le NDC/SHEKA et qu'après la brouille entre les deux, en 2014, il était demeuré attaché à monsieur Guidon en exerçant le commandement de la 2ebrigade basée dans la localité de KASUO, au sein du NDC/R, avec le grade de colonel jusqu'au jour de sa blessure par balle [Cfr cotes 6, 16 à 20].

305. La Cour met par ailleurs en évidence d'autres déclarations contenues dans ledit procès-verbal notamment, celles des dames KABUO NAOMI et de KAVIRA KATEMBO Justine, toutes les deux épouses du prévenu LUKAMBO, déclarations aux termes desquelles ces dernières ont affirmé en substance que leur époux (LUKAMBO) était un colonel au sein du NDC/R basé à KASUO où il commandait la deuxième brigade, et que blessé par balle lors des combats contre les FARDC, il était transféré à Goma à l'hôpital de NDOSHO[voir cotes 10 à 15].

306. En outre, en vue d'éclairer sa religion, la Cour a invité l'officier de police judiciaire prénommé dont le procès-verbal a été remis en cause par le prévenu LUKAMBO ; et elle a noté que, dans ses dépositions recueillies au titre de simples renseignements, ledit OPJ, du reste, reconnu sans une moindre hésitation par le prévenu LUKAMBO, comme étant la personne devant laquelle il avait comparu, a, réduit au silence ce dernier qui se sentant confondu, s'est tout simplement rétracté en affirmant qu'il avait été torturé au cour de son interrogatoire, sans pour autant indiquer en quoi aurait consisté ces tortures, et qu'il avait même refusé de signer ledit procès-verbal.

307. Enfin, il sied de noter par ailleurs que plusieurs enfants victimes ayant combattu dans le rang du NDC, à savoir le E274 et E251 [voir audience publique du 01 mars 2019], E262 [voir audience publique du 08 mars 2019], E249 [voir audience publique du 11 mars 2019], ont, lors de leur comparution devant la Cour, indexé et reconnu sous le pseudonyme de KAMUTOTO, le prévenu LUKAMBO Jean-Claude comme l'un des miliciens du NDC/SHEKA.

308. Ainsi, de l'avis de la Cour, toutes ces déclarations corroborées ont pour effet, de consolider substantiellement la force probante du procès-verbal actant les déclarations faites par le prévenu LUKAMBO au stade de l'enquête préliminaire, et de permettre ainsi à la Cour de conclure que monsieur LUKAMBO Jean-Claude alias KAMUTOTO identifié comme tel dans l'acte d'accusation établi en son encontre, en tant qu'originaire du village MUNA, dans le secteur de WANYANGA, en territoire de WALIKALE, dans la province du Nord-Kivu, était recruté dans le groupe armé NDC/SHEKA, comme combattant, alors qu'il n'avait que 16 ans à peine, d'où, du reste, son pseudonyme de « KAMUTOTO » dans la langue swahili qui signifie le tout petit, qu'il est également demeuré actif, depuis 2014, au sein du groupe armé dissident NDC/R de Guidon jusqu'au jour de sa blessure par balle, soit le 14 août 2018 lors des combats contre les militaires

de l'armée régulière à KASUO alors qu'il était à la tête de la deuxième Brigade dudit groupe armé.

1. S'agissant de NDOOLE BATECHI Jean

309. Les faits de participation à un mouvement insurrectionnel allégués à l'encontre de NDOOLE BATECHI Jean sont repris au premier chef d'accusation de l'acte d'accusation RMP n° 0925/NDM/2017, à savoir :« avoir, dans le territoire de WALIKALE province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, au courant de la période allant de 2014 à 2017, période non couverte par le délai légal de prescription, étant infirmier au service de SHEKA et du groupe armé dénommé NDC, fourni par son service, une substance qui a permis l'entretien de SHEKA et des membres du groupe insurgé. Faits prévus et punis par les articles 136 et 137 al1 lit 3 CPM.

310. Invité par la Cour à présenter ses moyens de défense quant à ce, le prévenu NDOOLE a indiqué qu'en sa qualité d'infirmier, d'un humanitaire et surtout de natif de PINGA, il lui revenait d'administrer des soins à quiconque en détresse sanitaire, y compris aux militaires FARDC blessés, et que c'est donc, dans ce cadre qu'il pouvait de temps en temps se rendre à MUTONGO sur l'invitation de SHEKA, lorsque ce dernier présentait des signes d'hypertension et/ou du diabète sucré dont il souffrait, en y administrant éventuellement des soins primaires à ceux qui se trouvaient à ses côtés.[voir PV d'audience publique du 22 mars 2019].

311. Dans leur note de plaidoirie, les conseils du prévenu NDOOLE en l'occurrence Maître Justin NGANDU et compagnie, ont ajouté, qu'étant respectueux du serment d'Hippocrate qu'il a prêté, leur client avait et a le devoir de soigner avec neutralité, humanisme et impartialité, sans distinction de race, d'ethnie ou de religion toute personne dont l'état de santé nécessite des soins, vertu dont il a fait preuve en soignant à plusieurs reprises les éléments

FDLR et APCLS au poste de santé de Maniema situé dans l'aire de santé de MUTONGO.

312. Les mêmes conseils ont, enfin, insisté sur le fait que la présence du prévenu NDOOLE aux côtés du prévenu SHEKA, lors de la reddition et du transfert de celui-ci à Goma par la MONUSCO, était recommandée par la même préoccupation [voir note de plaidoirie du conseil de NDOOLE, page 2 à 4].

313. La Cour note que le prévenu NDOOLE est demeuré constant en reconnaissant qu'il administrait de temps en temps des soins de santé primaires au prévenu SHEKA, dans son campement situé à MUTONGO, ainsi que l'ont attesté également certaines victimes d'enrôlement d'enfants au sein du NDC, en l'occurrence E262, E249, qui l'ont désigné sous l'appellation d'infirmier [audience publique du 02 mars 2019].

314. De ce qui précède, la Cour retient que monsieur NDOOLE BATECHI Jean, infirmier de profession de niveau A2 (polyvalent), et originaire du secteur de WANYANGA, territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu, se rendait de temps en temps auprès du prévenu SHEKA pour lui administrer des soins que requérait l'état de santé de celui-ci durant, la période mentionnée dans la décision de renvoi et que c'est dans ce cadre qu'il s'était retrouvé avec l'intéressé, lors de la reddition et du transfert par la MONUSCO de ce dernier à Goma.

315. D'où, pour la Cour, cette attitude du prévenu NDOOLE ne peut en soi être considérée comme étant la fourniture d'une substance aux insurgés.

II.1.2.2. DES FAITS SE RAPPORTANT AUX EVENEMENTS DE LUVUNGI MIS A CHARGE DES PREVENUS NTABO NTABERI SHEKA ET NZITONDA HABIMANA Séraphin.

316. Les faits, objet de la présente analyse, sont contenus dans deux décisions de renvoi (acte d'accusation) distincts, à savoir le RMP n° 0834/NDM/2017 s'agissant de NZITONDA HABIMANA

Séraphin et le RMP n° 1335/NDM/2019, qui concerne le prévenu NTABO NTABERI SHEKA.

II.1.2.2.1. S'agissant du prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin

317. Les faits libellés dans l'acte d'accusation à l'encontre du prévenu NZITONDA comporte, pour rappel, cinq chefs d'accusation, dont l'un a été examiné ci-haut (voir première prévention portant sur la participation à un mouvement insurrectionnel).

a) Deuxième chef d'accusation

318. Aux termes du deuxième chef d'accusation sous l'acte d'accusation susvisé, il est reproché au prévenu NZITONDA d'avoir, dans le village de LUVUNGI, en territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, pendant la période allant du 30 juillet au 02 août 2010, comme coauteur, conjointement avec le nommé KIKUNDA SADOKE dit MAYELE et d'autres miliciens non autrement identifiés, commis des viols par la force à l'aide des armes de guerre en introduisant son organe sexuel dans celui des certaines victimes dont la liste en annexe. Avec cette circonstance que ces faits ont eu lieu dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre la population civile de ce village et en connaissance de cette attaque. Faits prévus et punis par les articles 7.1g. 25 et 77 du Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale.

319. Invité par la Cour à présenter ses moyens de défense à l'audience publique du 15 janvier 2019, consacrée à l'examen des faits sus mentionnés mis à sa charge, le prévenu NZITONDA a rejeté en bloc ceux-ci, en exigeant cependant la comparution des victimes et en sollicitant de la Cour une descente sur les lieux (LUVUNGI et KEMBE).

320. En outre, la Cour note que tout en affirmant n'avoir jamais mis ses pieds dans les localités de LUVUNGI et KEMBE, le prévenu NZITONDA a remis en cause ses déclarations antérieures lui

opposées par l'accusation, au motif qu'il n'était pas assisté au stade pré juridictionnel.

321. Pour sa part, le conseil du prévenu NZITONDA a dans sa note de plaidoirie, demandé à la Cour de rejeter le procès-verbal d'audition de l'instruction préparatoire, motif pris de la non-assistance de son client par un défenseur, ce qui constitue, selon ce conseil, la violation des articles 55.2) c). e) du Statut de la Cour Pénale Internationale et 26 bis 1b et 2b de la loi n° 15/024 du 31 décembre 2015 modifiant et complétant le décret du 06 août 1959.

322. La Cour qui se réfère, pour sa part, à ses considérations supra concernant le même moyen soulevé par ledit conseil à l'occasion de l'analyse des faits se rapportant à la participation à un mouvement insurrectionnel, tient à révéler qu'il ne s'agit en réalité que d'un seul et même procès-verbal relatant à la fois les faits se rapportant au mouvement insurrectionnel et à ceux liés aux événements de LUVUNGI.

323. En effet, se doit de rappeler la Cour, le prévenu NZITONDA, a, à l'occasion de l'examen de derniers faits susvisés (fait de mouvement insurrectionnel mis à sa charge), déclaré qu'il n'avait jamais été entendu sur procès-verbal, lors de l'instruction préparatoire, ni moins encore apposé sa signature sur celui-ci.

324. Pour la Cour, la démarche de la défense se révèle de toute évidence déconcertante et invraisemblable dans la mesure où ledit conseil demande à la Cour de rejeter le procès-verbal du 27 mars 2017 pour le motif ci-dessus évoqué, alors que le prévenu NZITONDA lui-même avait précédemment affirmé devant la Cour qu'il n'avait jamais été entendu au parquet sur un procès-verbal ni apposé sa signature sur celui-ci.

325. Cependant, la Cour note que les éléments de réponses tirés du susdit procès-verbal, renseignent que le prévenu NZITONDA déclarait ce qui suit concernant les événements de LUVUNGI :

1°. « qu'il a connu son Co prévenu SHEKA en 2009, à MUTONGO, « dans le territoire de WALIKALE, lors de la rencontre de « celui-ci (SHEKA) avec les MAIMAI/APCLS en vue de « négocier avec ces derniers (contrairement à ses dires devant « la Cour selon lesquels il n'aurait rencontré le prévenu « SHEKA qu'une seule fois au village NYABIONDO alors que « celui-ci exerçait ses activités commerciales [Cfr audience « publique du 27 février 2019] ;

2°. « Qu'il avait connu le défunt KIKUNDA MAYELE toujours à « MUTONGO en 2009 alors que celui-ci (KIKUNDA « MAYELE) était accompagné de NTABO NTABERI SHEKA « dont il était le chef d'état-major de son mouvement NDC « [cote 1799 du dossier].

3°. « Que du 30 juillet au 02 Août 2010, il était avec MAYELE au « village KEMBE et qu'il avait fait appel au chef de la localité « de LUVUNGI [cotes 1799 et suivantes] ;

4°. « Qu'étant donné que le commandement SHEKA avait perdu « beaucoup d'hommes dans les différentes attaques de la part « des Forces Armées de la République Démocratique du « Congo, SHEKA était allé chercher du renfort en troupe « auprès du colonel SADIKI commandant du bataillon « MONTANA » des FDLR [idem] ;

5°. « que le colonel Emmanuel SENGIYUNVA (Tutsi, « commandant du FDRC, un autre groupe rebelle), et comme « il devait nourrir ses troupes, SHEKA avait contacté « quelques commerçants de WALIKALE par TURAHIA afin « que ceux-ci pussent lui fournir des vivres, en envoyant un « véhicule vers WALIKALE, lequel n'a pas pu atteindre la « destination suite aux mauvaises conditions sécuritaires ; « et que c'est ainsi poursuit-il, qu'il (NZITONDA) avait « rejoint, sur instruction du Colonel SADIKI, monsieur « KIKUNDA MAYELE SADOKE à KEMBE où celui-ci « devait se charger de ramasser les vivres ; et qu'étant sur le « lieu (KEMBE),

celui-ci (KIKUNDA) lui fit entendre qu'à « KEMBE il n'y avait pas des vivres et qu'il eut fallu se « rendre à LUVUNGI où il y avait beaucoup de dépôts de « maïs ; c'est ainsi ajoute-il qu'il (NZITONDA) avait fait « appel au chef de LUVUNGI pour lui demander de prévenir « la population de cacher ces produits vivriers, connaissant « bien la personne de MAYELE qui était un désordonné « [ibidem] ;

6°. « Qu'étant arrivé à LUVUNGI, le soir et que n'y ayant pas « trouvé des vivres ni des dépôts de maïs, il (NZITONDA) était « rentré à KEMBE laissant à LUVUNGI MAYELE et ses « hommes constitués des MAIMAI NDC et du FPLC estimé « entre 80 à 100 éléments qui s'exprimaient respectivement en « Kiswahili et en Kinyarwanda [ibidem] ;

7°. « qu'étant donné, d'une part, qu'il était connu dans ce milieu « pour y avoir demeuré longtemps en sa qualité de « coordonnateur ou officier de liaison des FDLR, et qu'en « raison de son grade de capitaine, d'autre part, il ne pouvait « en aucune manière tolérer les exactions et des atteintes « contre les personnes et les biens notamment le viol et le « pillage ni ordonner à MAYELE qui était un colonel de les « commettre, et à qui doit incomber la responsabilité desdits « actes décriés dans la mesure où il a agi de sa propre « initiative et non de celle de SHEKA qui est originaire de « LUVUNGI [cotes 1802-1803].

8°. « Qu'il ignore tout ce qui se serait passé à MUBI, étant donné « que cette localité est située à une grande distance de « LUVUNGI, qu'il ne pouvait, en raison de son handicap « permettre de parcourir à pied [cote 1803].

326. Par ailleurs, et en jetant un regard sur les déclarations de feu SADOKE KIKUNDA MAYELE, il ressort que ce dernier avait été entendu à deux reprises par l'officier du ministère public et avait affirmé ce qui suit s'agissant des événements de LUVUNGI :

- *« Qu'il n'avait que trente hommes et une vingtaine d'armes, « lors de cette opération, dont le but était de piller et de violer ; « tandis que Lionceaux Séraphin (NZITONDA) avait plus de « 100 miliciens FDLR, alors que le colonel Jean-Marie du FPLC « en avait 20 [cote 1707] ;*
- *« Que c'était Lionceau Séraphin qui conduisait cette opération, « et qu'il était présent lorsque l'ordre de piller avait été donné « par SHEKA, en présence de son état-major ;*
- *« Qu'il n'a vu aucun élément du NDC piller, mais qu'il aurait « plutôt appris par des rumeurs ce pillage [cote 1715] ;*
- *« Que les miliciens des FDLR voulaient piller à KEMBE et qu'il « s'était opposé ;*
- *« Qu'il n'est jamais arrivé dans la localité de LUVUNGI, et qu'il « a vu le chef de cette localité, lors du passage de ce dernier « pour le saluer [1716] ;*
- *« Que les miliciens des FDLR ont empêché ce chef de localité de « rentrer à LUVUNGI en l'y conduisant manu militari [idem] ;*
- *« Que le colonel Evariste KANZEGUNERA alias SADIKI Soleil « des FDLR était au courant de cet opération (informé par « TURAHIA) et que deux seulement sur les trente éléments à « sa disposition, s'étaient rendu à LUVUNGI, pour surveiller « les FDL et de lui faire rapport [cote 1718].*

327. Dans le même ordre d'idées, la Cour a entendu quelques victimes de ces événements, à savoir :

1. 633002 qui a déclaré qu'elle a reçu, dans la journée du 30 juillet 2010 alors qu'elle se trouvait à LUVUNGI, l'information faisant état de la présence d'hommes armés sous le commandement de MAYELE et de Lionceau dans le village de KEMBE et qu'elle s'y était rendue, accompagnée de trois autres personnes, où elle avait trouvé effectivement ces hommes armés mais qui ne s'attaquaient à personne ;

- Qu'elle a rencontré MAYELE qui à son tour les a, ces trois compagnons et elle-même, conduits auprès de Lionceau ;
- Que Lionceau les a empêchés de retourner à LUVUNGI, et que le soir, elle-même (633002), ces trois compagnons et les miliciens ainsi que Lionceau et MAYELE se sont dirigés vers LUVUNGI ;
- Que chemin faisant, Lionceau qui paraissait avoir l'ascendance sur MAYELE, s'est adressé à ses troupes en Kinyarwanda ;
- Qu'étant arrivé à LUVUNGI, MAYELE et LIONCEAU ont reparti leurs miliciens respectifs à travers les quatre quartiers qui composent la localité de LUVUNGI que ces miliciens ont aussitôt investis ;
- Que Lionceau les (633002 et ses trois compagnons) a conduits et immobilisés au sommet d'une petite colline surplombant la localité de LUVUNGI, d'où ils ont entendu durant toute la nuit, des coups de feu et des cris de détresses, et qu'au lendemain tôt le matin, des chèvres, poules, coqs et d'autres biens mobiliers ravis aux habitants de LUVUNGI étaient présentés à Lionceau ;
- Qu'à l'issue de partage du butin, les MAIMAI lui ont fait transporter un colis contenant des pagnes jusqu'à une carrière minière située à une grande distance.
- Que retourné par un chemin discret, elle s'est cachée dans un champ jouxtant la localité de LUVUNGI, jusqu'à l'arrivée des forces de sécurité régulières qui ont délogé MAYELE et les miliciens de LUVUNGI ;
- Qu'après le rétablissement de la sécurité, le chef de localité a fait état d'allégations de viol ou autres violences sexuelles et des pillages perpétrés par ces miliciens ;

- 633002 a déploré le vol de ses biens, en l'occurrence, ses canards (16), ses vêtements ainsi que ceux de son épouse et le viol de celle-ci. [Voir PV d'audience du 19 avril 2019] ;
- Elle a déclaré en outre que les miliciens FDLR dirigés par Lionceau se communiquaient en Kinyarwanda, tandis que ceux placés sous le commandement de MAYELE dont elle connaissait quelques-uns, s'exprimaient en Kiswahili [ibidem].

2. Pour sa part, 633004 a fait le récit que voici :

- *« Qu'elle se trouvait dans sa maison, à LUVUNGI, lorsque, « dans la nuit du 30 au 31 juillet 2010, elle a été surpris « pendant son sommeil par trois miliciens qui lui ont imposé « des actes des violences sexuelles durant toute la nuit, en « présence de ses trois enfants, en introduisant leurs doigts « dans son vagin sous le prétexte d'y rechercher de l'or ;*
- *« Que ces assaillants constitués des FDLR et des MAIMAI « SHEKA habillés certains, en tenue semblables à celles des « Forces Armées de la République Démocratique du Congo et « d'autres en tenue civiles, ont emporté tous ses biens, « notamment, ses chèvres, vêtements et vivres ;*
- *« Qu'elle avait appris que d'autres femmes étaient également « violées ;*
- *« Qu'elle connaissait NZITONDA en le l'indexant et en le « désignant sous le sobriquet de Lionceau dont l'une parmi « ses multiples femmes, de la tribu NYANGA, était originaire « de la localité de LUVUNGI ;*
- *« Qu'elle n'a vu ni Lionceau, ni SHEKA lors de cette « opération, et que les miliciens étaient chassés de LUVUNGI « par les éléments de l'armée régulière » [voir PV d'audience « du 02 mai 2019].*

3. 633005 : a déclaré :

- *« qu'elle a été informée de la présence des miliciens « commandés par Lionceau et MAYELE au profit de qui les « villageois devaient faire une collecte des vivres, et que « pendant la nuit, vers 23 heures, deux de ces miliciens « s'exprimant en Kinyarwanda se sont introduits dans sa « maison, en l'absence de son mari qui se trouvait dans les « carrières minières et lui ont imposés des relations sexuelles « à tour de rôle en emportant ses biens, notamment une « somme de 500$, ses vêtements, ustensiles de cuisine ;*

- *« Qu'elle n'a vu ni MAYELE ni NZITONDA, mais qu'elle a « appris que les MAIMAI étaient commandés par MAYELE « et les FDLR par NZITONDA [voir audience publique du « 03 mai 2019].*

328. La Cour note que des déclarations de feu MAYELE et des trois victimes sus spécifiées (633002, 633004 et 633005), il se dégage une constante évidente en ce que ces déclarations se recoupent sur deux principaux points à savoir :

1°. D'une part la présence à KEMBE, en date du 30 juillet 2010, de certains miliciens du NDC et de certains rebelles des FDLR, placé sous le commandement respectif de MAYELE et de NZITONDA [Cfr déclarations de MAYELE, PV du 06 octobre 2010, cote 1707, PV du 24 février 2011, cote 1714, et les déclarations de la victime 6330002, audience publique du 19 avril 2019].

2°. Et d'autre part le fait que ces miliciens et leurs commandants respectifs ainsi que la victime 633002 et ses compagnons retenus par NZITONDA se sont rendus à LUVUNGI.

329. En effet, constate la Cour, toutes ces déclarations mentionnées au point 1° ci-dessus corroborent celles du prévenu NZITONDA [Cfr cote 1999], en dépit de leur rétractation par celui-ci à l'audience publique du 27 mars 2017.

330. Par ailleurs, il s'observe une parfaite concordance entre les déclarations de feu MAYELE et celle de NZITONDA entendus

séparément (en 2011 pour MAYELE et en 2015, pour NZITONDA), déclarations aux termes desquelles les deux sus cités (MAYELE et NZITONDA) ont affirmé que le Major KARANGWA (officier Tutsi des FDLR) avait poignardé à KEMBE un commerçant en ravissant à celui-ci une quantité d'or [voir déclarations de feu KIKUNI MAYELE, cote 1716, et déclaration de NZITONDA, cote 193]

331. S'agissant des déclarations reprises au point 2°, il y a lieu de noter que les dires de MAYELE corroborent ceux de la victime 633002 qui a confirmé devant la Cour avoir été retenue avec ces trois compagnons par Lionceau.

332. Par ailleurs, il convient de relever que des déclarations de feu MAYELE faites dans les circonstances ci-haut indiqués, il ressort cette évidence que les miliciens ainsi que les trois personnes retenues par NZITONDA s'étaient rendus à LUVUNGI [cotes 1705 et 1714].

333. De tout ce qui précède, la Cour est convaincue que le prévenu NZITONDA, le défunt MAYELE et tous les miliciens sous leur commandement respectif ainsi que les trois personnes retenues par NZITONDA, parmi lesquelles 633002 avaient quitté KEMBE pour se rendre à LUVUNGI en date du 30 juillet 2010.

- ***Des actes des violences sexuelles connus sur des femmes***

334. A ce propos, la Cour note qu'interrogé le 06 octobre 2010, lors de l'instruction préparatoire, le défunt MAYELE déclarait tantôt que c'est lui qui avait empêché les miliciens des FDLR de commettre des violences sexuelles à KEMBE en leurs demandant de se rendre à LUVUNGI [cote 1705],tantôt qu'il avait appris à la Radio [cote 1704], tantôt que c'était le major KARANGWA du FPLC, MADOA DOA et MOBUTU des FDLR, qui étaient les auteurs de ces actes[cote 1706].Par contre il déclarait en date du 24 février 2011, devant l'officier du ministère public que lesdits actes avaient été commis par MADOADOA, MOBUTU et CLAUDE, tous appartenant à la milice FDLR.

335. Ces déclarations de feu MAYELE, bien que contredites par celles NZITONDA qui imputaient à son tour ces actes à ce dernier et à ses hommes, [voir cote 906], corroborent substantiellement les dires des victimes 633002, 633004 et 633005et les dépositions des témoins à décharges HEM et HTK, indiquant que les actes de violences sexuelles étaient commis par les individus s'exprimant en langue Kinyarwanda [audience du 06 juillet 2020].

336. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour est convaincue de ce qui suit :

1°. Qu'en date du 30 juillet 2010, le prévenu NZITONDA et feu MAYELE ainsi que leurs miliciens respectifs étaient présents dans la localité de LUVUNGI ;

2°. Que le feu MAYELE et le prévenu NZITONDA avaient déployé leurs miliciens respectifs à travers les quatre quartiers composant la localité de LUVUNGI ;

3°. Que ces miliciens avaient opéré durant toute la nuit du 30 au 31 juillet 2010 ;

4°. Que les actes de violences sexuelles avaient été déplorés à l'occasion de ce siège par des individus sus identifiés ;

5°. Que durant le déroulement de ces événements, le prévenu NZITONDA s'était retranché au sommet d'une petite colline surplombant cette localité en compagnie des trois personnes retenues par lui depuis KEMBE, notamment la victime 633002, au moment où les miliciens fuyaient de fond en comble toutes les maisons et leurs dépendances ; de sorte que du lieu où il se trouvait, il entendait, dans une indifférence totale, les cris de détresses des victimes ;

6°. Que les allégations de violences sexuelles vérifiées par la Cour et dont les victimes 633004 et 633005 ont déclaré avoir fait l'objet, ce sont révélées en toute vraisemblance certifiées, eu égard à la constance des déclarations faites par lesdites

victimes aussi bien lors des phases pré juridictionnelle que juridictionnelle ;

b. Troisième chef d'accusation

337. Aux termes de ce chef d'accusation, il est rapproché au prévenu NZITONDA d'avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, étant membre des FDLR, commis des pillages et denrées de la population du village LUVUNGI à force ouverte et violence, avec cette circonstance que ces pillages ont été organisés par des individus appartenant à plusieurs mouvements insurrectionnels notamment les FDLR, les NDC, les FPLC, coalisés et agissant de concert.

Faits prévus et punis par les articles 63 al1 et 64 al1 et 2 du Code pénal militaire.

338. A ce sujet, étant entendu que les moyens de défense présentés devant la Cour par le prévenu NZITONDA sont demeurés les mêmes que ceux développés précédemment au sujet des faits se rapportant à la participation à un mouvement insurrectionnel (consistant à dire qu'il n'avait jamais été à LUVUNGI), la Cour entend renvoyer à ces considérations quant à ce.

339. En effet, étant donné que ces faits sont présumés avoir été commis dans les mêmes circonstances que ceux portant sur la participation à un mouvement insurrectionnel, et sur fond de la même motivation tirée des éléments du dossier, à savoir les procès-verbaux de l'instruction pré juridictionnelle et des débats contradictoires ainsi que des dépositions des victimes et témoins à décharge prénommés, la Cour note que l'appropriation forcée des biens appartenant à certains habitant de LUVUNGI, parait de toute évidence, vraisemblable, car :

1°. Les déclarations du feu MAYELE

340. Des déclarations du défunt MAYELE contenues dans les procès-verbaux de l'instruction préparatoire de 06 octobre 2010 et24 février 2011, il ressort que celui-ci, tantôt affirmait avoir vu les

victimes des pillages transporter leurs propres biens pillés tantôt avoir appris cette information par des rumeurs [cote 1706], tantôt soutenait que c'était les troupes des FDLR commandés par Lionceau qui avaient pillé les biens de la population de LUVUNGI cotes 1714, 1715].

2°. Les déclarations des victimes 633002, 633004 et 633005

341. La Cour rappelle les allégations de 633002, 633004et de 633005 faisant respectivement état de l'appréhension par des miliciens des biens ci-après :

- 16 canards, des vêtements pour 633002 ;
- Tous les biens pour 633004 ;
- Des vêtements, des ustensiles de cuisine et la somme de 500$, pour 633005 ; [audience publique du 19 avril, 02 mai et du 03 mai 2019].

3°. ***Le témoin à décharge HTK***, a, pour sa part, affirmé avoir entendu parler de pillage des biens de la population lors du siège de la localité de LUVUNGI par des éléments FDLR, du 30 juillet au 02 août 2010.

342. La Cour note que les allégations, du reste, convergentes, des victimes sus désignées au sujet de l'appropriation de biens de la population de la localité de LUVUNGI sont substantiellement corroborées non seulement par les déclarations du prévenu NZITONDA, (lors de l'instruction préparatoire), mais également par celles du défunt MAYELE, nonobstant le fait que ces derniers se sont jeté la responsabilité de ces actes.

343. De ce qui précède, la Cour est convaincue que les trois victimes suscitées ont été dépossédées de leurs biens.

b) Quatrième chef d'accusation

344. Aux termes de ce chef d'inculpation, il est reproché au prévenu NZITONDA d'avoir, dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, comme, étant commandant bataillon

MONTANA de FDLR et coordonnateur des opérations, conjointement, avec les chefs des factions coalisées des mouvements insurrectionnels NDUMA DEFENSE OF CONGO « NDC » et FRONT PATRIOTIQUE POUR LA LIBERATION DU CONGO « FPLC » notamment SADOKE KIKUNDA alias MAYELE, le major autoproclamé KARANGWA MUSEMA KWELI Alphonse, RWASIBO SABIRA Jean Marie, BIZIMANA MUKENGEZI alias MADOA DOA et PUMUZIKA WANGO alias ALPHA, dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre la population civile du village de LUVUNGI, et en connaissance de cette attaque, astreint des personnes civiles à transporter sur de longues distances des biens volés et pillés sur ladite population, et dont les poids dépassaient parfois la capacité physique des porteurs, causant ainsi des grandes souffrances et des atteintes à la santé physique ou mentale des victimes.

Fait prévus et punis par les articles 7.1 k, 25 et 77 du Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale.

345. Invité par la Cour à donner ses moyens de défense quant à ce, le prévenu NZITONDA a réitéré sa position ci-haut présentée en indiquant qu'il n'avait jamais mis ses pieds à LUVUNGI durant la période susmentionnée.

346. Pour étayer ses allégations, l'accusation a pour sa part, fait valoir les dépositions de 633002 et d'un certain BANGA MASUDI qui aurait été contraint par le prévenu NZITONDA et les combattants FDLR et NDC de transporter pour le compte de ceux-ci des colis de marchandises dont le poids étaient estimé à 50kg, sur des longues distances ; de sorte que les deux susnommés auraient éprouvé d'énormes souffrances physiques au point que le nommé BANGA MASUDI aurait succombé, selon le témoignage qu'aurait fait la tante de ce dernier, (6330058)[voir réquisitoire du ministère public, page 52].

347. La Cour relève, qu'il ressort des éléments du dossier et des données de l'instruction à l'audience, que des biens pillés ont été

fait transporter par les miliciens à certains habitants de la localité de LUVUNGI, après le siège de celle-ci. A ce propos, la Cour renvoie aux déclarations ci-haut mentionnées de feu MAYELE contenues dans le procès-verbal du 06 octobre 2010, lesquelles sont à toutes les moins confirmées par celles de la victime 633002, à l'audience publique du 19 avril 2019.

348. Aussi, tout en étant d'avis que les miliciens ont fait transportera 633002 un coli de pagne, de LUVUNGI jusqu'à une carrière minière (HOMBI), la Cour n'est cependant pas convaincue, en raison du doute, que la charge transportée par 633002, soit 50 kg dépassait le poids de celle-ci, et que cette charge aurait causé des souffrances physiques et des atteintes à la santé physique ou mentale à ladite victime (633002), faute pour l'accusation d'apporter la preuve de telles allégations, à savoir :

- Démontrer que le coli transportait par 633002 pesait 50 kg ;
- établir par des éléments objectifs, que la capacité physique de la victime 633002 (le poids corporel de la victime) était inférieur à la charge transportée estimée à 50 kg ;
- préciser, ne serait-ce qu'approximativement, la distance séparant les deux endroits susmentionnés (localité de LUVUNGI et la carrière minière de HOMBI) ;
- indiquer en quoi et de quelle minière le port de cette charge par 633002 a causé cette dernière les souffrances sus ventées.

349. Par ailleurs, et sur fond de mêmes motifs que ci-dessus, la Cour n'est pas non plus convaincue que la mort du nommé BANGA MASUDI, si et seulement si cela en aurait été le cas, était consécutive aux causes sus vantées par l'accusation. Encore que le témoignage de la prétendue victime 6330058, sur lequel s'est fondée l'accusation, n'a en aucun moment de l'instruction fait l'objet des débats devant la Cour.

c) Cinquième chef d'accusation

350. Au regard de ce chef d'accusation, il est reproché, en substance, au prévenu NZITONDA d'avoir dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, étant commandant du bataillon MONTANA secteur Nord des FDLR et coordonnateur des opérations, avec les factions coalisées des mouvements insurrectionnels « NDC », « FPLC » ayant reçu mission de chercher le ravitaillement en vivre aux fins d'assurer la substance des insurgés de ladite coalition, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur les éléments FDLR de la coalition sous son commandement qui, du 30 juillet au 02 août 2010 lancée contre la population civile du village de LUVUNGI et en connaissance de cette attaque ont commis des viols, des pillages, des tortures et actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances sur ladite population, crimes relevant de la compétence de la Cour Pénale Internationale et ce alors qu'en raison des circonstances, il aurait dû savoir que ces éléments allaient commettre ces crimes. Faits prévus et punis par les articles 7.1 f, g, k), 28 et 77 du Statut de Rome de la Cour Pénale Internationale.

351. D'emblée, la Cour fait observer que les allégations, objets du présenta acte d'accusation, paraissent se superposer à celles développées ci-haut lors de l'examen de deuxième, troisième et quatrième chefs d'accusation. Par ailleurs, la Cour renvoie au point II.1.2. Infra relatif au cumul de responsabilité pénale (individuelle et du supérieur hiérarchique).

II.1.2.2.2. S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA

352. Pour rappel, l'acte d'accusation RMP 1335/NDM/019 renferme, outre les faits relatifs au commandement d'un mouvement insurrectionnel développé précédemment, trois autres chefs d'inculpation à charge de NTABO NTABERI SHEKA, à savoir :

1°. **Avoir** dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas pendant la période allant du mois

de juillet au mois d'août 2010 exercé le commandement de la bande de groupes armés coalisés NDUMA DEFENSE of CONGO (NDC)/FRONT PATRIOTIQUES pour la LIBERATION du CONGO (FPLC) et les FORCES DEMOCRATIQUES pour la LIBERATION du RWANDA (FDLR) composé notamment de SADIKI, NZITONDA, KARANGWA, MOBUTU, MADOADOA. Laquelle bande a commis des attentats contre les personnes tels les viols des personnes dont la liste en annexe et les attentats aux propriétés tels les vols et extorsions des biens aux préjudices des personnes dont la liste en annexe. Faits prévus et punis par les articles 156 et ss du Code pénal ordinaire, livre deuxième.

2°. **Avoir** à LUVUNGI, MUBI et d'autres localités environnantes situées dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu en République Démocratique du Congo, pendant la période allant du 30 juillet au 02 août 2010, comme coauteur étant chef du groupe armé NDC par abus de son autorité directement provoqué l'infraction de vol avec violence des objets spécifiés en annexe commise par le nommé SADOKE KIKUNDA dit MAYELE et une trentaine d'éléments de son groupe au préjudice des personnes dont la liste en annexe. Fait prévus et punis par les articles 21 et 23 CPO LI ; 79 et 82 CPO LII.

3°. **Avoir,** dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, encouragé et conseillé aux éléments des Forces Démocratiques pour la Libération du Rwanda (FDLR) du commandant SADIKI et les éléments du Front Patriotique pour la Libération du Congo (FPLC) du commandant SENGIYUNVA à commettre des viols massifs pour voir leur cause entendue par la communauté internationale, conseil qui a été suivi et mis en pratique par ceux-ci dans la localité de LUVUNGI et ses environs où du 30 juillet au 02 août 2010, les éléments des FDLR sous le commandement de

NZITONDA Séraphin dit Lionceau et les éléments FPLC sous le commandement d'un certain KARANGWA ont dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique lancée contre la population civile de ces localités et en connaissance de cette attaque commis les viols sur les personnes dont la liste en annexe.

Et connaissant par ailleurs les modus operandi des éléments de ces groupes (FDLR et FPLC) qui se caractérisait par les viols qu'ils commettaient partout où ils passaient, les a envoyés pour aller opérer avec ses troupes à LUVUNGI et MUBI en sachant qu'ils devaient inévitablement commettre les viols sur les populations de ces villages comme dans leur habitude.

Fait prévu et puni par les articles 7.1.g, 25.1.3 bd. I et 77 du Statut de Rome de la CPI.

353. Par soucis de méthodologie, étant donné que tous les faits constituant les trois chefs d'accusation ci-dessus paraissent connexes, la Cour estime qu'il échet d'examiner tous ces faits in globo.

354. C'est ainsi que, ayant pris la parole, le prévenu SHEKA a rejeté toutes les allégations lui opposé par le ministère public, et tirées des déclarations de feu MAYELE contenues dans les procès-verbaux de l'instruction préparatoire [voir audience publique du 01 mars 2019], selon lesquelles il (SHEKA) aurait donné mission aux éléments FDLR placés sous le commandement de NZITONDA alias Lionceau et aux éléments du NDC de ravir les biens de la population dans le village de KEMBE.

355. Aussi, pour sa défense, tout en affirmant avoir connu NZITONDA comme étant un élément des FDLR opérant dans le territoire de WALIKALE, et qui l'avait, en sa qualité de coordonnateur des FDLR dans ce milieu, présenté auprès de SADIKI chef des FDLR dans le WALIKALE, le prévenu SHEKA a dit n'avoir confié une quelconque mission à NZITONDA alias Lionceau ni à KIKUNI SADOKE MAYELE, et déclaré n'avoir été ni à LUVUNGI ni à

KEMBE lors de la commission de ces faits, en indiquant plutôt que c'est lui qui avait mis monsieur MAYELE à la disposition de la justice pour les faits de viol et de pillage commis dans la localité de LUVUNGI, durant la période susmentionnée.

356. Pour éclairer sa religion, la Cour estime qu'il importe d'exploiter avec parcimonie toutes les déclarations du défunt MAYELE contenues dans deux procès-verbaux distincts ci-haut examinés, à savoir le procès-verbal du 06 octobre 2010 et celui du 24 février 2011.

357. La Cour rappelle, s'agissant du premier procès-verbal, que le feu MAYELE affirmait que les FDLR étaient arrivés à LUVUNGI au moment où il se trouvait à KEMBE avec 30 éléments mis à sa disposition par SHEKA, et que SHEKA avait conseillé aux éléments des FDLR et à leur chef de violer les femmes pour que leur cause soit entendue par la communauté internationale (conseil qu'ils avaient tenté de mettre en exécution à KEMBE, son village natal, n'eut été son interposition), plutôt que de se livrer aux actes de pillage des biens de la population, comme ils en avaient l'habitude. En outre, MAYELE déclarait que sa mission n'avait rien avoir avec celle des FDLR [cote 1705], tout en affirmant qu'il voyait certaines personnes victimes de pillage transporter des biens spoliés par les éléments des FDLR [cote 1706].

358. Cependant, aux termes de ses déclarations contenues dans le deuxième procès-verbal du 24 février 2011, MAYELE prétendait tantôt que SHEKA avait confié aux miliciens des FDLR placés sous le commandement de NZITONDA et aux insurgés du NDC mis à sa disposition une mission qui avait pour but de ravir les biens de la population pour le ravitaillement de la milice constituée des éléments FDLR et du NDC, après le combat de OMATE, c'est-à-dire dérober tous les biens contenus dans des véhicules exploitant l'axe MPOVI-LUVUNGI-KIBWA, et de les acheminer dans la foret[cote 1712 à 1713], mais qu'il

s'était limité à son village natal KEMBE pendant que les miliciens des FDLR s'étaient rendus à LUVUNGI où ils avaient commis les actes de pillage et de viol des femmes[voir cote 1713 à 1716] ; tantôt qu'il n'avait reçu aucun mandat de SHEKA, mais qu'il s'était rendu à KEMBE pour protéger les siens face aux exactions éventuels des éléments des FDLR [ibidem].

359. Aux yeux de la Cour, loin d'éclairer la justice, ces déclarations de feu MAYELE, se révèlent eu égard à l'incohérence qui les caractérisent, sujettes à caution.

360. La Cour estime, en effet, que deux points méritent d'être scrutés, à savoir, la nature de la mission exacte qu'aurait confiée SHEKA, d'une part, et les personnes à qui cette mission aurait été confiée, d'autre part :

1°. S'agissant de la nature de la mission,

la Cour observe que le défunt MAYELE affirmait expressis verbis dans le premier procès-verbal que la mission confiée aux FDLR avait pour but le viol des femmes, actes auxquels, il se serait opposé en orientant les miliciens des FDLR à LUVUNGI, village natal de SHEKA [voir cote 1705] ; alors que pour NZITONDA, le but de cette mission aurait consisté à obtenir auprès de commerçants de WALIKALE préalablement contactaient par SHEKA, des denrées alimentaires à KEMBE, en rejetant la responsabilité du pillage de LUVUNGI sur MAYELE [cotes 1799-1800].

361. La Cour note cependant, que comparaissant plus tard devant le même officier du ministère public, (deuxième procès-verbal ci-haut indiqué), MAYELE déclarait que la mission leur confiée par SHEKA consistait à intercepter tout véhicule transportant des marchandises et de piller les biens s'y trouvant [cote 1713], tout en affirmant curieusement en même temps, tantôt qu'il était présent lorsque l'ordre était donné par SHEKA à Lionceau (NZITONDA) d'aller piller à KEMBE, tantôt qu'il était surpris d'apprendre que les éléments armés qu'ils (NZITONDA et lui-

même) commandaient s'étaient livrés aux actes de pillage et de viol sur la population[Cfr cotes 1720, 1715],tantôt qu'il s'y serait opposé en demandant aux miliciens des FDLR de se rendre plutôt à LUVUNGI, village natal de SHEKA [cote 1714].

362. De ce qui précède, la Cour note qu'il y a lieu de s'interroger de quelle manière la mission initiale qui aurait consisté à dépouiller les camionneurs de leurs marchandises avait était détournée en pillage des biens de la population civile.

363. D'où, la Cour considère qu'il résulte de déclarations de MAYELE et de NZITONDA un flou pour le moins artistique.

2°. S'agissant du mandataire :

La Cour rappelle que dans ses déclarations faites lors de l'instruction préparatoire, le prévenu NZITONDA affirmait qu'il avait été envoyé à KEMBE par son commandant SADIKI pour y rencontré feu MAYELE et de récupérer auprès des commerçants de WALIKALE des vivres.

364. Face à l'inconstance et à l'incohérence caractérisant les déclarations ci-dessus de feu MAYELE et dans la mesure où il appert que ce dernier et le prévenu NZITONDA se rejettent la responsabilité de pillage des biens et de violences sexuelles commis à LUVUNGI, la Cour considère, eu égard aux dénégations du prévenu SHEKA, qu'aucun élément de l'instruction ne permet d'imputer à celui-ci la matérialité des actes de pillage et de violences sexuelles dans des conditions telles que mentionnées dans la décision de renvoi.

365. De tout ce qui précède, la Cour estime qu'il est demeuré un doute sérieux au point qu'il n'y a pas lieu de conclure que le prévenu SHEKA a, durant la période allant du 31 juillet au 02 août 2010 :

- Exercé, à WALIKALE, dans la province du Nord-Kivu, le commandement de la bande des groupes armés coalisés NDC, FPLC et les FDLR composés notamment de SADIKI, NZITONDA, KARANGWA, MOBUTU, MADOADOA

(deuxième prévention de l'acte d'accusation RMP n° 1335/NDM/019) ;

- Provoqué directement, à MUBI et à LUVUNGI, dans le territoire de WALIKALE, par abus d'autorité l'infraction de vol avec violence des objets spécifiés en annexe, commise par le nommé SADOKE KIKUNI MAYELE et une trentaine d'éléments de son groupe au préjudice des personnes dont la liste en annexe, durant la période allant du 30 juillet au 02 août 2010 (troisième prévention) ;
- Encouragé et conseillé, dans les mêmes circonstances de lieu et de temps que dessus, aux éléments des FDLR du commandant SADIKI, sous la conduite de NZITONDA Lionceau et les éléments du FPLC du commandant SENGIYUNVA, sous la conduite de KARANGWA DESIRE, à commettre des viols massifs sur les femmes dont la liste en annexe, pour voir leur cause entendues par la communauté internationale, lequel conseil a été suivi et mis en pratique par ces miliciens qui ont commis ces actes, dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique contre la population civile de ces localités. Et connaissant par ailleurs le modus operandi des éléments de ces groupes armés, qui se caractérisait par le viol qu'ils commettaient partout où ils passaient, les a envoyés pour aller opérer avec ces groupes à LUVUNGI et à MUBI en sachant qu'ils devaient inévitablement commettre les viols sur les populations de ce village, comme dans leur habitude (quatrième prévention).

II.1.2.3. DES FAITS SE RAPPORTANT AUX CRIMES DE GUERRE.

366. Les faits se rapportant aux crimes de guerre mis à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA sont contenus dans deux décisions de renvoi distinctes, à savoir le RMP 0925/NDM/2017 et RMP 1293/NDM/2018.

367. La décision de renvoi RMP 0925/NDM/2017 comporte plusieurs chefs d'accusation qui se présentent comme suit :

1°. Le chef d'accusation n° 8 aux termes duquel il est reproché au prévenu SHEKA d'avoir, étant commandant en chef, selon qu'il s'était autoproclamé, et fondateur du groupe armé dénommé « NDC » dans les localités de KIBWA, PINGA, MUTONGO et BITUMBI en territoire de WALIKALE, NDEKO, BIBWE, BUTUTCHA, BUKONDE, LUKWETI, TURU, BATAETA, KAHOBA, LUHIMBU, KITANGANA et BUTOKOLA en territoire de MASISI, province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, sans préjudice de date certaine, en tout cas, pendant la période allant de 2011 à 2017, engagé sa responsabilité pénale pour, alors que lors des affrontements armés ne présentant pas un caractère international ayant opposé les troupes des groupes armés coalisés des APCLS NYATURA et FDLR aux troupes de son groupe armé NDC, les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles des meurtres sur des personnes appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU, dont la liste en annexe, crime visé par les articles 221 et 223 du CPO LII tel que modifié et complété par la loi n° 015/022 du 31 décembre 2015, n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquête et de poursuites.

Fait prévu et puni par les articles 22 bis CPO LII, et 223 al 3a CPO LI.

368. Invité à présenter ses moyens de défense devant la Cour, la prévenu SHEKA a, tout en reconnaissant l'existence des combats ayant opposé les miliciens du NDC aux troupes des FDLR coalisés aux miliciens NYATURA, APCLS, réfuté les allégations de l'accusation, selon lesquelles il avait exercé le commandement du groupe armé NDC lors de ces affrontements, en indiquant par

ailleurs que les miliciens du NDC dont il faisait partie n'avaient jamais commis de meurtres sur les personnes appartenant en majorité aux communauté HUNDE et HUTU.

369. De sorte que poursuivant sa ligne de défense lors des audiences publiques de 31 mars, 06, 07, 13, 14, 20 et 27 juin 2019, le prévenu SHEKA a indiqué qu'après avoir infiltré et localisé suffisamment l'ennemi principal (les FDLR), le NDC a déclenché les hostilités contre celle-ci en août 2011, à partir de la localité de ROBE (constituée de plusieurs villages), quartier général du commandant FDLR SADIKI, tué, selon lui (SHEKA), lors de ces combats d'une rare intensité violents et meurtriers, auxquels il a affirmé avoir personnellement pris part, muni d'une arme PKM.

370. Déroulé de 07 heures jusqu'à douze heures, a-t-il ajouté, le combat de ROBE s'était poursuivi jusqu'à KABINGU et MATEMBE, entrainant le déplacement de la population vers KIBWA, en précisant que les troupes du NDC se livraient en même temps aux opérations de ratissage dans les carrières minières environnantes.

371. Poursuivant sa défense, le prévenu SHEKA a également déclaré qu'il y a eu également des combats dans la localité de PINGA (constituée de quatre quartiers dont trois situés dans le territoire de MASISI, occupés par les troupes de monsieur XAVIER), où les troupes des FDLR renforcées par les éléments de l'APCLS et les NYATURA en provenance de MASISI, avaient opposé une résistance farouche ; de sorte que ces combats ont perduré en raison, entre autre des incursions répétés des éléments coalisés de trois groupes armés suscités lourdement armé (FDLR, NYATURA et APCLS).

372. Ayant par ailleurs déposé devant la Cour une liste contenant des noms de certaines personnalités politico-militaires de haut niveau, en sollicitant de ce fait de la Cour, la confidentialité, le prévenu SHEKA a affirmé que le NDC était ravitaillé en armement par le gouvernement de la République Démocratique

du Congo de qui l'aval de déclencher les hostilités contre les miliciens des FDLR, avait été donné, avant de conclure que seuls étaient considérés comme l'ennemi du NDC, les miliciens de la coalition FDLR, APCLS et NYATURA et non pas les membres de la communauté HUTU et HUNDE, et que le commandement et la direction du mouvement armé NDC étaient plutôt exercés, selon lui (SHEKA), par le nommé CADET KIZONGE MUTAKA, le T6 dudit mouvement.

373. La Cour note cependant que confronté par le ministère public à ses propres dires d'après lesquels il était le fondateur et le commandant du NDC [Cfr cotes 783, 784, 798, 806] et à certaines de ces correspondances contenues dans le dossier de la cause et signées par lui en tant que tel [cotes 1796, 1797, 1683, 1684], le prévenu SHEKA s'est, plutôt, d'une manière évasive et pour le moins convaincante, contenté tout simplement de déclarer qu'il agissait au nom et pour le compte du véritable commandant du NDC, en l'occurrence monsieur CADET KIZONGE MUTAKA.

374. S'agissant, enfin, de la fin des hostilités, le prévenu SHEKA a prétendu que celles-ci s'étaient arrêtées vers le début de l'année 2013, après avoir mis hors d'état de nuire les FDLR conformément à l'article 67 de la Constitution qui dispose que « tout citoyen a le devoir de défendre l'intégrité de son territoire », et que depuis, aucun combat n'avait eu lieu jusqu'au moment de sa reddition en 2017.

375. Paraphrasant leur client, les conseils du prévenu SHEKA ont, pour leur part, indiqué dans leur note de plaidoirie, que des opérations de grandes envergures menées par le NDC étaient dirigées, non pas contre les populations civiles des communautés HUTU et HUNDE , comme l'a soutenu l'accusation, mais plutôt contre les miliciens des FDLR, coalisés aux combattants de l'APCLS et NYATURA, de telle sorte que les personnes appartenant aux deux communautés susdites, tuées lors de ces affrontements, doivent être considérées comme ayant fait partie des combattants desdits groupes, et non pas comme la population

civile. Car, ont ajouté ces conseils, le groupe armé NDC était guidé par le respect des principes humanitaires, sur fond desquels, -afin de redorer l'image de la République Démocratique du Congo à l'étranger-, un pilote indien capturé par les FDLR près de la rivière OSO, avait recouvré sa liberté grâce, bien entendu, à l'intervention des miliciens du NDC, parmi lesquels le prévenu SHEKA, après des affrontements [voir note de plaidoirie de la défense de SHEKA, pages 5 et 6].

376. La Cour entend examiner les allégations de mise à mort des personnes civiles et les conclusions y résultant dans leur dimension contextuelle en dégageant en même temps les faits sous-tendant la responsabilité indirecte du prévenu mis en cause dans la survenance des actes incriminés.

II.1.2.3.1. Du contexte

377. La Cour est d'avis avec toutes les parties qu'un conflit armé ayant opposé, d'août 2011 à 2013, le mouvement armé NDC aux miliciens des FDLR coalisés à ceux de l'APCLS et de NYATURA, s'était déroulé dans le territoire de WALIKALE, province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo.

378. Le caractère intense et prolongé des affrontements qui en étaient résulté, tel que décrit ci-dessus par le prévenu SHEKA a été confirmé devant la Cour aussi bien par les témoins à décharge FNN et HBN que par la grande majorité des victimes.

379. S'agissant des parties prenantes à ce conflit armé, la Cour rappelle que les affrontements armés qui ont duré plus de deux années avaient mis aux prises le mouvement armé dénommé NDC, d'une part, et les miliciens de FDLR coalisés aux combattants de l'APCLS et de NYATURA.

380. La Cour rappelle que le NDC était un mouvement armé congolais dont la structure et l'organisation ont été décrites supra au point II.1.2.12.1.1. Consacré au contexte historique des faits de la présente cause, et se présentant de la manière ci-après :

- Un commandant en chef en la personne de SHEKA ;
- Les services T1, T2, T3, T4, T5 ;
- L'armement constitué des armes de guerre de type AKA 47, MG type belge, Lance-roquettes, mortiers 60, mortiers 82, mitraillettes anti aériennes, ainsi que des armes de chasse de type calibre 12, des machettes et des lances ;
- Un système de communication constitué de TAKIE WALKER (Motorola), les radios de haute fréquence, la téléphonie cellulaire mobile et le THURAIA ;
- Les finances étaient alimentées par le revenu du prévenu SHEKA et par l'exploitation minière illicite ;
- Une police propre ;
- Un centre de formation à IRUMBA ;
- Des stratégies de combats caractérisées par la mobilité des troupes sur le terrain des opérations [cotes 784] ;
- Une gestion rationnelle des stocks de munitions [cotes 1800 et 1801 du dossier].

381. S'agissant des FDLR ou les Forces Démocratiques pour la Libération du Rwanda, un groupe armé d'origine Rwandaise implanté notamment sur le territoire de MASISI, la Cour rappelle également, comme indiqué ci-haut au point II.1.2.12.2.1.1. Que ces forces étrangères étaient elles aussi doté d'une structure organique et fonctionnelle propre, à savoir notamment le bataillon MONTANA implanté dans le secteur frontalier entre le territoire de WALIKALE et de MASISI ;

- Un centre de formation des officiers et sous-officiers et des civils aux techniques militaires de base tels que le camouflage et le maniement des armes légères ;
- Services de renseignements comprenant le bureau 2 (espionnage contre-espionnage, collecte des renseignements par une structure civile) ;

- Discipline consistant en l'infliction des châtiments sévères à l'encontre des combattants ;
- Armement comprenant des armes de types AKA 47, M16, pistolets, PKM, LPG, Canons 82 mm, 107 mm, Mortiers 60 et des Grenades offensives ;
- Logistique alimentée grâce à l'exploitation illicite des ressources minières, l'imposition des taxes d'exploitation aux exploitants miniers autochtones, l'élevage, le commerce, la contre bande des produits miniers, la prises d'otage moyennant la rançon ;

382. S'agissant des alliés des FDLR, en l'occurrence l'APCLS et les NYATURA, qui sont des groupes armés locaux à connotation communautaire, installés sur les territoires de MASISI et de RUTSHURU dans la province du Nord-Kivu, la Cour renvoi à ses considérations supra concernant leurs structures organique et fonctionnelle [Cfr points II.1.2.12.2.2 et II.1.2.12.2.3].

II.1.2.3.2. Du rôle et de la place du prévenu SHEKA au sein du groupe armé NDC durant les affrontements armés

383. La Cour estime qu'il n'est point besoin de s'attarder sur cette question et renvoi tout simplement à ses considérations et conclusions ci-haut concernant la création, la direction, l'organisation et le commandement du groupe armé NDC, et considère que les moyens de défense du prévenu à ces propos demeurent fragiles face auxdites conclusions.

384. En effet, la Cour note que, outre les actes de gestion et d'administration ci-haut mentionnés et révélateurs, sans conteste du reste, du statut dont jouissait le prévenu SHEKA au sein du groupe armé NDC [cotes 1780, 1777 et suivants et 1797 et suivants], force est de rappeler que comparaissant devant l'officier du ministère public, en présence de ses conseils, en l'occurrence Maître KIHANGI KYAMWAMI, avocat au barreau du Nord-Kivu ,Maître Blaise KITANGOLO, avocat au barreau de

Kindu et maître Basil KILOMO, avocat au barreau de LUBUMBASHI et répondant à quelques questions à lui posées, le prévenu SHEKA avait réagi de la manière ci-après :

- *« mon mouvement était opérationnel de 2007 en novembre « 2013, … » ;*
- *« … j'ai commencé la démobilisation de mes troupes, … je ne « reconnais aucun enfant recruté par mes collaborateurs [lire « PV du 20/11/2018, cotes 7 et 8] ;*
- *« je sollicite la libération de ces deux civiles qui sont « innocents [PV du le 22 « septembre 2017]» ;*
- *« il y a plusieurs groupes armés qui opèrent dans l'Est de la « République « Démocratique du Congo, et à ce que je sache, il « n y à part le NDC, qui a remis « monsieur MAYELE SADOKE « à la disposition de la justice congolaise, aucun « autre groupe « armé n'a coopéré avec la justice tant nationale « qu'internationale » ;*
- *« …je suis disposé à collaborer avec la justice en remettant tous « les auteurs « présumés des faits infractionnels » ;*
- *« … je suis le seul responsable du NDC, les autres sont des « innocents ; … il ne « faut pas vous en prendre à eux « injustement » ;*
- *« … je suis responsable de mes actes et je suis disposé à être « jugé de préférence « à WALIKALE ;*
- *« … pendant que je suis détenu ici, il y a des hommes et des « armes que j'avais « laissé en brousse, … qui est celui qui « répondra si jamais ces hommes et ces « armes venaient à être « détournés contre l'Etat congolais, étant donné qu'à part « les « NDC, il y a d'autres groupes armés qui pullulent dans la « province [PV du « 22 décembre 2017, cotes 793 à 797].*

385. La Cour note que toutes ces déclarations rejetées sans raison plausible par le prévenu SHEKA sont cependant renforcées par certains de ses messages pré indiqués ayant un caractère impératif, autoritaire par lui adressés à son commandant second en ces termes :

« Message du 27 janvier 2011 adressé au Commandant second « NDC [cotes 1796 et « 1797] libellé comme suit :

« 1. Bonjour ;

« 2. Dès réception ya iyi barua, pandisha ;

« Jeshi yote sauf quelques éléments ya kuchunga wa mamans ;

« 3. APCLS ina déclarer vita na NDC et FDLR ;

« 7. Fanya haraka kama Comd 2nd iko;

« Absent ku EM, kiongozi mwenyewe iko;

« Pale atimize iyi mapngo ;

« Il y a ordre ; traduit en langue française de la manière ci-après « :

«1. Bonjour ;

« 2. Dès réception de la présente, déployez toutes les troupes sauf « quelques éléments pour sécuriser les femmes (mamans) ;

« 3. APCLS déclare la guerre contre le NDC et les FDLR ;

« 7. Faites vite, en cas d'absence du Commandant second à l'Etat- « major, que tout « responsable qui est sur place exécute cette « instruction » ;

« Message du 25 juillet 2011 adressé au commandant second « NDC [cotes 1799 et « 1800] :

« Bjr

« ACK de votre Msg

« Nakutumia kinga ya kahua (mugulu

« ya nguruwe) juu ya ration ya watoto.

« 4. Nimetuma 2nd Sec juu ya munition

« Na babo kwa silence kama kuko cartouche ninunue.

« 5. Monsieur Dechine en route avec quelques boxes

« selon les rumeurs, il faut

« vérifier pour avoir des précisions

« 6. Il faut aussi profiter ku iyi

« Distraction ya médiation na siye tu

« Frapper juu tu recuperer morale ya

« rahia

« 7. Economie de munition ni ya

« lazima sana, watoto wasipige

« ovyo ovyo bila objectif

« 8. Tusubiri bahunga (kibwa), de chine

« (binyampuri) na babo (kahande, voir

« Silencieux, njo tutapanga

« 9. Morale juu adui anashindwa ;

« NDC en avant.

« Traduit en français :

« 1. Bonjour

« ACK de votre Msg

« 3. Je vous envoie un vélo chargé de café (patte de porc) pour la « ration des enfants ;

« 4. J'envoie le commandant section second pour le « ravitaillement en munitions et « BABO chez SILENCIEUX

« 5. DE CHINE en route avec quelques boxes ;

« Selon les rumeurs, il faut vérifier pour avoir des précisions ;

« 6. Il faut aussi profiter de la distraction causée par la médiation « pour que nous puissions aussi frapper afin de récupérer le « moral de la population ;

« 7. L'économie des munitions doit être de rigueur ; que les jeunes « ne gaspillent pas « les munitions sans objectif ;

« 8. Attention BAHUNGA (KIBWA) DECHINE

« (BINYAMPURI) et BABO (KAHANDE, voir SILENCIEUX) « pour programmer ;

« 9. Moral haut, l'ennemi sera vaincu, NDC en avant ».

386. De tout ce qui précède, la Cour conclut sans nul doute que le prévenu SHEKA était le commandant du groupe armé NDC et qu'il exerçait une autorité sur les membres de celui-ci.

II.1.2.3.3. Des allégations de mort d'hommes.

387. Les allégations de mort d'hommes dont il est fait état dans le présent chef d'accusation concernant plusieurs personnes victimes des actes imputés aux miliciens de NDC dont la liste a été annexée audit chef d'accusation.

388. La Cour rappelle à ce sujet les dénégations du prévenu SHEKA fondées sur le fait que le NDC aurait souscrit au respect du principe humanitaire, et que des personnes de la communauté HUTU et HUNDE tuées lors des combats, ne devaient être que des combattants ayant pris part aux affrontements armés aux cotés des miliciens HUTU et HUNDE coalisés aux FDLR.

389. Pour sa part, l'accusation s'est appuyée essentiellement sur les déclarations des témoins, recueillis lors de l'enquête préliminaire et/ou à l'audience de la Cour.

390. Soucieuse du respect du principe du contradictoire et d'un procès équitable, la Cour s'est investie, quant à elle dans la recherche de la manifestation de la vérité en entendant certains témoins, d'une part, et en accédant à la demande du ministère public tendant à soumettre aux débats les procès-verbaux contenant les déclarations d'autres témoins/victimes n'ayant pas comparu en personne.

1) S'agissant des victimes/témoins ayant comparu en personne à huit clos

391. Du nombre de ces témoins/victimes entendus à huit clos, voilés et dont les voix ont été brouillées à l'aide d'un appareil conçu à cette fin, figurent F001, F002, F003, F004 et F005.

F001 :

392. **F001** a fait le récit suivant, assisté d'une psychologue, en indiquant qu'elle habitait, lors des affrontements, au village de BUKONDE occupé par l'APCLS qui s'étaient retirés suite à l'avancée des troupes du NDC, et que son père, sa mère et ses frères ainsi qu'elle-même s'étaient enfuis dans la forêt où ils avaient été capturés par les miliciens du NDC et amenés par ceux-ci à PINGA où ses parents avaient été tués à la machette, vers la paroisse 8e CEPAC, après avoir coupés la tête de son père et les mamelles de sa mère en les emmenant au quartier général, à KATANGA auprès de SHEKA ; que deux autres filles mineures d'une autre famille ainsi qu'elle-même avaient été violées et utilisées comme leurs femmes, pendant deux semaines par un certain Jacques qui assumait les fonctions de S4 au sein du NDC ; que SHEKA avait passé trois jours à KATANGA et était reparti en laissant en ce lieu ses nombreuses troupes ; que les trois victimes y compris elle-même s'étaient échappées de leur bourreau en se rendant à MASISI Centre pour des soins appropriés ; qu'à l'issu des affrontement s'ayant opposé les miliciens du NDC aux Forces Armées de la République Démocratique du Congo, leur maison avait été incendiée par lesdits miliciens ; que le nombre de personnes tuées à cette occasion (au mois d'avril 2012) était estimé à huit dont ses deux proches, que les miliciens qui se déclaraient être les membres du NDC laissaient entendre qu'ils avaient pour mission de libérer WALIKALE et de tuer tous les HUNDE qui collaboraient avec les Rwandais (HUTU) [*Cfr audiences publiques du 15 et 19 juillet 2019*].

393. Ayant la parole pour présenter ses moyens de défense, le prévenu SHEKA a prétexté ignorer ces faits en indiquant cependant que tous les combattants du NDC, y compris lui-même, recevaient les ordres du commandant en chef qui se trouvait être monsieur CADET KIZONGE MUTAKA, le T6 du groupe armé NDC.

394. Pour sa part, maître Alexis OLENGA, conseil du prévenu SHEKA ,a considéré qu'en l'absence des preuves des faits allégués par F001, les dires de cette dernière doivent être considérés comme mensongers en ce que les miliciens du NDC ne s'étaient jamais affrontés avec les Forces Armées de la République Démocratique du Congo, d'abord, qu'il était impossible que les parents de F001 aient été tués à l'Eglise 8e CEPAC de PINGA, car cette église est située dans la même enceinte ayant abrité la base de la MONUSCO, où se tenaient des échanges entre les responsables du NDC et la MONUSCO, auquel cas la MONUSCO aurait dû être informée pour en faire état dans ses rapports, en insinuant même que le père de F001, tué lors des combats, était un combattant NYATURA allié aux FDLR, ensuite. Ainsi, maître OLENGA Alexis demande à la Cour de n'apportera aucune foi aux dires de F001.

395. La Cour estime qu'il importe de faire à ce propos état, à ce stade, des dépositions de certains témoins à décharge en l'occurrence FNN, HBM, HMM, HBN.

396. **HMM** a déclaré d'une manière évasive que les éléments du NDC n'avaient jamais traversé la limite du territoire de WALIKALE pour aller combattre les FDLR dans le territoire de MASISI ; que bien au contraire, ce sont les FDLR qui attaquaient les troupes du NDC à partir d'une colline située en territoire de MASISI, ou en traversant les rivières OSO et MWESO qui constituent la limite naturelle entre le territoire de WALIKALE et de MASISI ; que lors des combats entre les troupes du NDC et les miliciens des FDLR, toutes les communautés NYANGA, HUTU et HUNDE confondues s'étaient réfugié à la base de la MONUSCO, et qu'étant donné que ces communautés vivaient en parfaite

harmonie avec les NYANGA dont étaient issus les combattants du NDC, ceux-ci n'avaient aucune raison de les attaquer, en indiquant pour preuve, selon lui, (HMM) que deux des frères du commandant APCLS Janvier KALAHARI vivaient et vivent paisiblement à PINGA [*Cfr audience publique du 04 juillet 2020*].

397. Quant aux témoins à décharges FNN, HBM et HBN ils ont déposé dans le même sens, [*Cfr audiences publiques de 02 juillet 2020 et 03 juillet 2020*].

398. D'emblée, la Cour relève, d'une manière générale, que tous ces témoins à décharge ont, selon leurs propres dires, été délégués, par les notables de WALIKALE dans le but et en leur qualité de fils de WALIKALE, pour témoigner en faveur d'un autre fils de WALIKALE en l'occurrence le prévenu SHEKA, d'une part, et que leurs dépositions sus visées, de par leur caractère vague et étranger aux faits de l'espèce, demeure loin d'apporter quelques éclairages quant à ce, d'autre part.

399. De prime à bord, la Cour note que les déclarations de F001 n'ont pas substantiellement été ébranlées par la défense.

400. La Cour estime que c'est à tort que la défense juge mensongères les déclarations de F001 faisant état des combats ayant opposé les miliciens du NDC, d'une part, aux forces loyalistes de la RDC, à PINGA, et aux FDLR et alliés, dans le territoire de MASISI, d'autre part.

401. En effet, note la Cour, il ressort des éléments du dossier et des témoignages de F003, F169, E251 appuyés par les dires du prévenu NZITONDA alias Lionceau qu'il y avait bel et bien eu des combats entre les FARDC et les combattants du NDC dans certaines localités du territoire de MASISI, notamment à MWESO, en date du 06 octobre 2012, combats au cours desquels l'agenda produit devant la Cour par le ministère public, et appartenant au prévenu SHEKA, avait été ramassé par les militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo.

402. En sus, s'agissant du lieu où le père et la mère de F001 avait été tué, la Cour rappelle que F001 n'a jamais déclaré que ses parents avaient été tués à l'Eglise 8eCEPAC, mais plutôt vers l'Eglise 8e CEPAC ; ce qui sous-entend que l'acte homicide avait eu lieu dans un endroit plus au moins éloigné, c'est-à-dire, non pas dans l'enceinte de l'Eglise 8e CEPAC.

403. S'agissant du moyen de défense du prévenu SHEKA, selon lequel les deux personnes tuées auraient été des combattants de NYATURA, la Cour estime qu'un tel moyen se révèle approximatif et loin de convaincre, car, quand même que ces personnes auraient fait partie du groupe armé susdit, le seul fait qu'elles aient capturés dans leur cachette sans armes ni résistance, ne devrait nullement conduire à leur mise à mort.

404. Enfin, pour la Cour, les élucubrations de la défense tendant à justifier la mise à mort par les éléments du NDC des parents de F001, tout en prétendant n'avoir exercé aucune autorité sur lesdits éléments, laisse croire que le prévenu SHEKA était bel et bien au courant de ces actes ; encore que plusieurs témoignages certifient que certaines parties des corps des personnes tuées lui étaient présentées. [H234, E251].

405. Ainsi, considérant que les dépositions de F001 faites lors de la phase pré juridictionnelle concordent parfaitement avec ses déclarations recueillies deux années plus tard à l'audience, la Cour fait foi auxdites déclarations corroborés, et conclut qu'au courant du mois d'avril 2012, période caractérisée par des combats ayant opposé le groupe armé FDLR aux troupes du NDC, des miliciens placés sous l'autorité du prévenu SHEKA commandant dudit groupe armé avaient mis à mort le père et la mère de F001.

F002 :

406. **F002** a déclaré qu'elle habitait NDEKO avant le conflit et qu'ayant appris l'arrivée imminente des troupes du NDC, elle s'était enfuie dans la brousse en compagnie de son mari

KASEREKA MOHINDO et leurs quatre enfants dont deux jumeaux ainsi que son jeune frère KARARA MUHINDO et son beau-frère ESHIMA NDOOLE ; que le 28 août 2012 vers 04 heures du matin, pendant qu'ils se reposaient dans leur logis de fortune, ils avaient été capturés par les miliciens du NDC qui s'étaient emparés de tous leurs biens, à savoir la somme de 300$, des vêtements, puis 04 chèvres, des poules, les ustensiles de cuisine, trois matelas, un appareil cinématographique, une télévision 21 pouces de marque SHARP, un lecteur, un générateur, une antenne Canal+ et que pendant qu'ils étaient en train d'être conduits à PINGA, ces miliciens avaient décapité son mari KASEREKA alias KASE en s'abreuvant de son sang recueilli dans une casserole, et jeté son corps dans l'eau ; que de PINGA, ils étaient amenés à KATANGA où ils étaient enfermés dans une maison avec d'autres femmes ; qu'à l'entrée de la localité de PINGA, un combattant du NDC avait placé une tête d'une personne tuée par le NDC en faisant le tour de cette localité ; qu'elle s'était échappée quelques jours plus tard en se rendant à KALEMBE puis à MWESO où elle avait retrouvé certains membres de sa famille. [*Audience publique du 29 juillet, 29 août et 12 septembre 2019*].

407. Réagissant aux déclarations de F002, le prévenu SHEKA a affirmé que F002 aurait été instrumentalisé par les ONG qui selon lui (SHEKA) aurait procédé au recrutement des victimes, moyennant la remise des sommes d'argent, au motif qu'il y aurait des contradictions résultant de ce que F002 avait déclaré tantôt n'avoir jamais vu SHEKA [voir PV de l'instruction préparatoire, cote 628], tantôt le contraire [voir audience publique du 12 septembre 2019].

408. D'emblée, la Cour observe que les allégations d'instrumentalisation deF002 par les ONG, telles que décriées par SHEKA ne sont fondées sur aucune preuve sérieuse dans la mesure où il (SHEKA) n'a désigné ni ces ONG, ni le montant que ces ONG auraient remis à F002 en guise d'avantage matériel.

409. En outre, en jetant un regard sur les dépositions des témoins à décharge, la Cour note qu'aucun de ces témoins n'a, de manière spécifique, fait allusion aux actes sous examen, si ce n'est qu'en se livrant à des considérations tout à fait spéculatives ; encore que les circonstances de la mise à mort de monsieur KASEREKA indiquent clairement qu'au moment de son appréhension avec les membres de sa famille, il n'était engagé dans aucun affrontement armé.

410. C'est ainsi qu'ayant évalué la consistance des allégations de F002 en confrontant celles-ci aux moyens de défense développés, et tout en renvoyant aux considérations ci-dessus concernant F001, la Cour juge d'inefficaces les moyens proposés par la défense et fait foi, par conséquent, à juste titre, aux dires aussi cohérents que constants de F002, car, le fait pour F002 d'avoir déclaré avoir ou n'avoir pas vu SHEKA, ne peut en rien, aux yeux de la Cour, ébranler substantiellement le récit fait par F002.

411. En effet la Cour tire la preuve de la mort de monsieur KASEREKA, des déclarations constantes et cohérentes de F002, lesquelles sont corroborés par le contenu extirpé du rapport du Human Rigth Watch, produit par l'accusation et débattu contradictoirement, lequel rapport fait également état de la mort par décapitation de monsieur KASEREKA alias KASE exerçant la profession de motard, capturé dans la brousse avec sa femme, ses quatre enfants dont deux jumeaux ainsi que d'autres membres de la famille [*Cfr audience publique du 12 septembre 2019*].

412. De tout ce qui précède, la Cour conclut que durant la période pré mentionnée dans le chef d'accusation sous examen, le nommé KASEREKA MUHINDO alias KASE motard de son état, et exerçant certaines petites activités notamment la tenue d'un ciné, a été tué par les éléments du NDC, placés sous l'autorité du prévenu NTABO NTABERI SHEKA auprès de qui la tête de l'infortuné a été présentée en trophée.

F003 :

413. Livrant sa version des faits devant la Cour, **F003** a déclaré qu'elle se trouvait à PINGA lors des combats entre le NDC et l'APCLS en 2014, et qu'ayant fui dans la forêt avec d'autres personnes, les miliciens du NDC les avaient appréhendés et avaient tué 18 personnes parmi lesquelles son père, sa sœur et trois autres membres de sa famille ; que les personnes arrêtées dont elle-même, étaient obligées de porter des bagages et de boire du sang des personnes tuées avant d'être conduites près de la rivière OSO où les femmes étaient contraintes aux relations sexuelles et qu'elles s'étaient retrouvée enceinte de suite de ces relations ; que les assaillants étaient des miliciens du NDC parce qu'ils venaient de KAILENGE et sous le cris de guerre « NDUMA YA KARE KARE », juraient en langue KINYANGA et de s'en prendre à la population HUTU sous le prétexte que celle-ci collaborait avec les RWANDAIS; que les 18 personnes avaient été tuées à NDEKO ; qu'elle avait été violée à deux reprises, pour la première fois à PINGA, en 2012, et la deuxième fois à BUKUSHA, en 2014 [Voir audience publique du 29, 30, août, 05 et 06 septembre 2019].

414. Pour la défense, la Cour ne peut accorder foi aux déclarations de F003 puisqu'elles sont mensongères, puisque F003 a prétendu que la durée du trajet séparant NDEKO de BUKUSHA était de quatre heures et non d'une heure comme l'a prétendu F003 d'une part, et que F003 elle-même n'a pas été tuée bien qu'appartenant à la communauté HUNDE d'autre part.

415. Aussi, estimant que l'accusation n'a produit aucun élément de preuve susceptible de permettre aux juges d'établir que les corps de 18 personnes tuées auraient été enterrés à NDEKO dans des fosses communes, la défense a demandé à la Cour de n'avoir aucun égard à de telles allégations.

416. De la même manière que précédemment, la Cour note qu'aucun éclairage résultant des dépositions des témoins à décharge, n'est à même de solidifier pour peu soit-il, les moyens de défense du

prévenu SHEKA. En effet, les déclarations de F003 faites aussi bien lors de la phase pré juridictionnelle qu'au stade juridictionnel demeurent constantes concernant le nombre de personnes tuées, soit 18 dont cinq de sa famille, à savoir son père biologique, son cousin AKILI MALI, sa grande sœur répondant au nom de KWABO BITEKO, la fille de sa belle-sœur Espe, le frère cadet de son père répondant au nom de VIANEY [idem].

417. Par ailleurs, la Cour juge de périphérique l'argument ci-haut développé par la défense au sujet de la durée du trajet NDEKO-BUKOCHA, en considérant que l'appréciation de la distance séparant les deux villages n'a aucun impact réel par rapport à l'acte incriminé allégué, encore qu'une telle estimation relève de la pure subjectivité.

418. Il en est de même de l'argument tiré de ce que F003 n'a pas été tuée bien qu'appartenant à la communauté HUNDE, car nulle part il a été allégué que les combattants du NDC s'empennaient à tous les HUNDE sans exception ; bien au contraire n'étaient ciblé que ceux de cette communauté, soupçonnés d'être en intelligence avec les FDLR.

419. Concernant le moyen de défense du prévenu SHEKA tiré de l'absence de la preuve de l'enterrement à NDEKO de 18 des corps, la Cour considère que l'absence de la preuve à ce sujet ne doit et ne saurait à elle seule, constituer un obstacle absolu pour parvenir à certifier autrement les faits ;mais que d'autres éléments de preuve peuvent également être mis à contribution, en l'occurrence, la cohérence et la constance de F003 au sujet des allégations de la mort de son père et de ses proches, des circonstances ayant présidé à l'appréhension des victimes dans leur lieux refuge, ainsi que de la manière dont lesdites victimes ont été exécutées.

420. De tout ce qui précède, la Cour conclut que durant la période mentionnée dans le chef d'accusation sous examen, cinq personnes appartenant à la famille de F003, ne participant pas

aux combats, à savoir son père biologique, son cousin AKILI MALI, sa grande sœur répondant au nom de KWABO BITEKO, la fille de sa belle-sœur Espe, le frère cadet de son père répondant au nom de VIANEY, ont été tuées par des miliciens du groupe armé NDC, relevant de l'autorité du prévenu SHEKA.

- **F004 :**

421. Comparaissant devant la Cour, F004 a déclaré qu'au mois de mai 2012, elle avait fui en brousse où elle s'était retrouvée avec d'autres femmes, suite à l'attaque par les troupes du NDC du village BOKONDE où elle vivait, et qu'elles étaient capturées par certains éléments du NDC dirigés par un certain GUIDON ; que toutes ces femmes ainsi qu'elle-même, alors qu'elle portait une grossesse de six mois, avaient été l'objet des rapports sexuels forcés de la part de ces éléments, avant d'être amenées à BONGOMA en leur faisant transporter des biens pillés jusqu'à PINGA ; que de PINGA, elles étaient conduites jusqu'à MIOSONI par huit éléments dont quatre étaient partis à KATANGA pour revenir un peu plus tard en compagnie de SHEKA ; qu'elle(F004) avait passé deux mois à PINGA ; que son mari et son père avaient été parmi les personnes tuées par des miliciens du NDC, qui lançaient des cris de guerre « NDUMA YA KARE KARE », lorsqu'ils étaient partis chercher du bois de chauffage, dans la forêt de BIBWE ; que les HUNDE étaient ciblés par les éléments du NDC sous le prétexte qu'ils collaboraient avec les Rwandais ; que quatre mois plus tard, elle avait vu sur les réseaux sociaux, les dépouilles mortelles de son mari, de son père et de son grand-père ; que ses biens comprenant des effets vestimentaires, des bidons vides, des matelas et autres ustensiles de cuisine étaient pillés par ces miliciens; que de PINGA ils étaient amenés à BUSHIMO [*audience publique du 06 septembre 2019*] ; qu'à BUSHIMO, elle était placée avec d'autres femmes dans une maison autrefois occupée par des expatriés blancs, aux fins d'indentification [*PV d'audience publique du 19 septembre 2019*].

422. Prenant la parole à l'audience publique du 19 septembre 2019, pour présenter ses moyens de défense, le prévenu SHEKA a remis en cause les allégations de F004 en indiquant que celles-ci étaient truffées des contradictions en ce que F004 avait déclaré devant l'inspecteur judiciaire que son mari, son oncle et son père avaient été tués à BIRIBA près de BUKONDE [*cote 143*], et non à NDEKO comme elle a affirmé devant la Cour. Il sied de noter qu'à ce propos, F004 a réagi en arguant que l'inspecteur judiciaire verbalisateur, auteur de ce procès-verbal établis à PINGA se trouvait, selon elle, dans un état d'ébriété au motif qu'il se serait adonné à la consommation du vin de palme au moment de la rédaction de son procès-verbal.

423. Dans le souci de vérifier cette affirmation, la Cour a ordonné la comparution du capitaine inspecteur judiciaire KITALEBE LUTETE Jean du détachement de l'Auditorat militaire de BENI, rédacteur dudit procès-verbal ; de sorte que réagissant aux propos de F004, cet officier à l'audience publique du 19 septembre 2019, a réfuté lesdits propos en affirmant qu'il n'a jamais consommé de la boisson alcoolisée depuis sa naissance, et qu'au regard de circonstances de lieu, en l'occurrence, une base de la MONUSCO dont l'accès est minutieusement filtré, il était impossible que le vin de palme eût pu y être introduit.

424. La Cour note qu'au terme des débats sur ce, F004 a affirmé avoir commis un égarement et a demandé pardon à la Cour.

425. Mais, pour les conseils du prévenu SHEKA, les déclarations de la victime F004 doivent être considérées comme fallacieuses dans la mesure où l'interrogatoire de celle-ci était intervenu en présence des agents et dans les installations de la MONUSCO à PINGA, (un état des choses jugé d'inacceptable et de suspect, faisant apparaitre le spectre d'un montage, selon ces conseils), et ce, après l'arrestation de SHEKA en 2017, alors que les faits allégués

datent de 2012, d'une part, et d'autant plus que l'inspecteur verbalisateur était en état d'ivresse, d'autre part.

426. C'est ainsi que considérant F004 comme étant une victime fabriquée de toutes pièces pour les besoins de la cause, les conseils du prévenu SHEKA ont demandé à la Cour de n'accorder aucun crédit aux allégations de ladite victime.

427. Intervenant sur cette question, le conseil de la République Démocratique du Congo, prise pour civilement responsable, en l'occurrence maître Charles KAKULE BEMBELEZA, a abondé dans le même sens que la défense du prévenu SHEKA [*Cfr audience publique du 20/09/2019*].

428. La Cour est d'avis que les déclarations faites par F004 au stade pré juridictionnel et ses dépositions recueillies lors de l'instruction juridictionnelle laissent apparaitre une contradiction, s'agissant du lieu précis où ses mari, père et beau-père avaient été tués. Cependant, loin de considérer d'emblée que ces personnes n'avaient pas été tuées en raison de cette contradiction, la Cour estime qu'il y a lieu de cerner cette question en portant un regard général sur le procès-verbal renfermant les déclarations de F004 pour se rendre à l'évidence, que des questions posées à la victime F004 par l'inspecteur judiciaire revêtent un caractère d'ordre général et sont focalisées plus sur les faits portant sur les violences sexuelles et les pillages, que, d'autre part F004 n'avait aucune précision quant aux circonstances réelles du lieu, de leur mise à mort.

429. Par ailleurs, la Cour estime que le fait que la victime F004, eût été entendue dans les installations de la MONUSCO à PINGA ne saurait nullement être regardé comme un acte de bienveillance de la part de la MONUSCO à son égard (de F004) au détriment de SHEKA, de même que le fait pour celui-ci d'être logé et nourri par la même MONUSCO, ne saurait être constitutif d'un acte d'antipathie vis-à-vis de toutes les victimes. Aussi, considère la Cour les faits allégués eussent portés à la connaissance de

l'autorité judicaire plus tard soit 5 ans après leur commission ne doit en rien non plus faire obstacle aux poursuites.

430. En sus, pour la Cour, la controverse au sujet de la consommation de l'alcool par l'inspecteur verbalisant KITALEBE LUTETE Jean, allégation, du reste, rétractée par F004 lors de la confrontation ce dernier n'ébranle en rien la déposition de F004 dans sa substance dans la mesure où, outre le fait que la victime F004 est demeurée constante sur certains points en l'occurrence les circonstances de sa capture par les miliciens et les différents endroits où elle avait entrainée par ces miliciens, notamment la maison en matériaux durables(où F004 a affirmé avoir été gardée avec d'autres femmes) dont l'existence n'a pas été contestée par le prévenu SHEKA, en donnant cette précision que ladite maison avait été autrefois occupée par les techniciens de la MONUSCO.

431. De ce qui précède, la Cour considère qu'il y a lieu de faire foi aux allégations de F004 au sujet de la mise à mort des personnes, et conclut que durant la période indiquée dans le chef d'accusation de l'espèce, les nommés LUKOO KAPALATA, MATESO SHEMARONGO et FAIDA SHEMARONGO ne participant pas au combat et appartenant à l'ethnie HUNDE, ont été tués par les miliciens du NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA au motif qu'ils collaboraient avec les rebelles Rwandais des FDLR.

- **F005**

432. **F005** a déclaré devant la Cour qu' en 2012, quatre femmes dont elle-même ainsi que cinq hommes y compris son mari avaient été capturés par 30 éléments du NDC qui prétendaient rechercher les APCL, dans la forêt située entre les villages NDEKO et BINIUNGUNIUNGU, où ils étaient à la recherche de noix de palme après que les assaillants les eussent localisés suite aux bruits que faisaient les enfants qui les accompagnaient; que son mari ainsi que les quatre autres hommes étaient tués par décapitation par ces éléments et les corps jetés dans la rivière OSO ; que les trois femmes ainsi qu'elle-même étaient conduites

par ces éléments dont l'un se nommait SHERIRUBARI, à KATANGA, où elles étaient enfermées pendant quatre mois, dans une maison gardée par quelques éléments du NDC et entretenue par la nommée NIYAMUKANDIRWA alias « mère chef » qui était chargée de la collecte de la nourriture pour les miliciens du NDC ; que durant leur captivité, elles avaient toutes été l'objet des sévices sexuels répétés leur imposés par ces miliciens, en l'occurrence, SHERUBARI et un autre non autrement identifié ; en ce qui la concerne personnellement ; qu'elle s'était échappée de cette maison à l'occasion de l'annonce d'une attaque imminente de la localité de KATANGA par les éléments des Forces Armées de la République Démocratique du Congo [audience publique du 13 septembre 2019].

433. Pour le prévenu SHEKA, les déclarations faites par F005 devant la Cour sont mensongères, dans la mesure où la localité de BINYUNGU NYUNGU est située à une très longue distance de la rivière OSO, de sorte qu'il était inconcevable que F005 et les autres personnes citées par elles eussent parcouru en si peu de temps ce trajet. Ainsi, SHEKA a conclu que F005 était une victime fabriquée de toutes pièces au prix de l'argent.

434. La Cour note de prime à bord qu'il n'y a pas lieu d'accorder une quelconque suprématie à l'argumentation avancée par le prévenu SHEKA, tirée de l'impossibilité de parcourir en un temps record la distance couvrant le trajet BINYUNGUNYUNGU-Rivière OSO, et de l'achat de conscience de F005, faute de la preuve des éléments objectifs d'appréciation. Ainsi, pour la Cour, l'unique moyen de défense ci-dessus présenté par le prévenu SHEKA parait dépourvu de pertinence, et partant, inefficace pour ébranler substantiellement les allégations de mort d'hommes, notamment, celle de l'époux de F005.

435. De tout ce qui précède, et considérant que la déposition faite par F005 à l'audience concorde parfaitement avec ses déclarations contenues dans le procès-verbal de l'enquête préliminaire, au sujet la mort de son mari et de ses compagnons (hommes). La

Cour conclut que durant la période indiquée dans le présent chef d'accusation, le mari de F005, ne participant pas au combat et appartenant à l'ethnie HUNDE a été tué par les miliciens du groupe armé NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA.

2) Des victimes n'ayant pas comparu devant la Cour, et dont les déclarations contenues dans les procès-verbaux des IPJ ont été soumises aux débats.

F209 :

436. La lecture du procès-verbal contenant les déclarations de F209, faites lors de la phase pré juridictionnelle a été demandée par l'accusation à l'audience publique du 27/09/2019, à laquelle F209 a été représentée par ses conseils. A la lumière dudit procès-verbal, il s'est dégagé que F009 (F209) avait déclaré que quatre personnes, à savoir son père, sa mère, son oncle et sa tante avaient été tuées à NDEKO par des éléments du NDC, par décapitation, en date du 28 août 2012, lors des affrontements ayant opposé les FDLR coalisées avec l'APCLS et NYANTURA ; que ses biens constitués des vêtements et des meubles meublant sa maison avaient été emportés par ces mêmes miliciens.

437. Prenant tour à tour la parole, le conseil de la République Démocratique du Congo et ceux du prévenu SHEKA ont relevé le fait que F009 (F209) n'avait jamais, dans son récit des faits devant l'Inspecteur de Police Judiciaire, révélé les identités des victimes, contrairement à ce qui est indiqué sur la liste déposée par l'accusation reprenant les noms, post-noms des victimes, noms et codes de dénonciateurs ainsi que le lieu et la date de la commission des faits.

438. C'est ainsi que les conseils susdits ont demandé à la Cour, à défaut d'ordonner la comparution personnelle de F209, de rejeter les déclarations attribuées à celle-ci en considérant comme étant des personnes interlopes des victimes reprises sur la liste versée au dossier par le Ministère Public.

439. Pour sa part, l'accusation s'est limitée à indiquer que les identités de ces victimes auraient été consignées dans un autre document qu'elle n'a pu, par méprise, transmettre à la Cour.

440. La Cour constate que dans son récit de fait F009 n'avait indiqué les identités des personnes tuées ; elle note cependant, en jetant un regard sur la liste sus-rappelée (voir annexe 1, cote 22 du dossier), que les personnes présumées avoir été tuées se trouvent être les nommés KASOMBA KAHIMBA (n° 85) SHUKURU Charline (n° 86).C'est ainsi que, étant donné que la comparution personnelle de F009(F209) s'est avérée impossible pour des raisons d'ordre sécuritaire et eu égard aux pièces du dossier, il est revenu néanmoins à la Cour de retenir que la date et le lieu de la commission des faits mentionnés sur la liste controversée, demeurent les mêmes que ceux repris sur le procès-verbal évoqué ci-haut la Cour estime qu'il y a lieu de donner foi aux déclarations de F209,du reste, jugées cohérentes et non suspectes. Il a été jugé que le moyen tiré de la démonstration de l'identité de (la victime et de l'auteur direct) ou le nombre exact des victimes demeure inopérant [chambres de 1ère instance, TPIY, affaire STAKIC, op.cit., §201]. Jugé également que l'absence de l'indication du lieu de leur enterrement par la victime importe peu [, TPIY, Sefer Halilovoc, chambres de 1ère instance, jugement, § 37].

441. De tout ce qui précède, la Cour est d'avis que durant la période mentionnée dans le chef d'accusation sous examen, les miliciens du NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA ont donné la mort par représailles à quatre personnes appartenant à l'ethnie HUNDE, qui ne participaient pas aux combats, en l'occurrence, le mari, le père, l'oncle et la tante de F209.

- **F194**

442. A la demande du ministère public, il a été procédé, à l'audience publique du 07/11/2019, à la lecture du procès-verbal contenant les déclarations de F194 représentée par ses conseils, déclarations faites lors de l'enquête préliminaire, en ces termes.

443. F194 déclarait qu'elle était grosse et qu'elle se trouvait à BIBWE, en date du 24/08/2012, lors des affrontements au moment des affrontements entre le NDC et les FDLR coalisées à l'APCLS-NYATURA; qu'elle s'était enfouie à NYABIONDO pour y subir une intervention chirurgicale, et qu'en date du 25/09/2012, vers 14 heures, le grand-frère de son mari avait été tué dans la forêt de MAKUMBA par décapitation que les miliciens du NDC qui emportaient des biens de valeurs de la population avant d'incendier des maisons, et violaient des femmes.

444. Lors des débats qui s'en sont suivis, le conseil de la République Démocratique du Congo et ceux du prévenu SHEKA ont demandé à la Cour de rejeter ledit procès-verbal en raison de l'absence de l'identité de l'OPJ verbalisateur, moyen face auquel le Ministère Public et les conseils de F194 n'ont pas réagi.

445. Tentant de combler cette carence, la Cour a, pour sa part, ordonné, mais en vain, la comparution dudit OPJ qui est demeuré introuvable. C'est ainsi que, la Cour a, par conséquent, rejeté ledit procès-verbal jugé non digne de foi, qui, outre l'irrégularité sus relevée, est dépourvu de cette autre formalité substantielle prescrite par la loi, à peine de nullité, en l'occurrence, la formule sacramentelle.

H235 :

446. La lecture du procès-verbal de l'enquête préliminaire renfermant les déclarations de H235 a été sollicitée à l'audience publique du 07/11/2019, par ses conseils, en l'occurrence maître BRUNO KASA et Eric SADIKI, et il en résulte, que H235 déclarait qu'en date du 19/11/2012: il se trouvait à BINYUNGUNYUNGU lorsque des rumeurs faisaient état de l'avancée des miliciens du NDC de SHEKA, et qu'au regard des crimes que commettaient ces miliciens, notamment le pillage des biens des villageois, chaque fois qu'ils prenaient un village, il (H235) avait fui dans la foret à l'instar des autres villageois ; que ces miliciens avaient pillé leur village (BINYUNGUNYUNGU) et qu'une semaine plus tard, ces miliciens étaient revenus en se lançant à leur poursuite

dans la forêt et avaient capturé, en 2012, certains villageois, en l'occurrence, les nommés PANGALASI, ISAAC, BAUMA, Joséphine VUMILIA, Adeline, Mechack, MAENE David, Martin BAHUNGA, NDOOLE qui s'étaient rendus dans leurs champs situés dans les environs du village, dans le but de s'approvisionner en vivres ; que les assaillants avaient amené les personnes capturées à NDEKO où ces miliciens s'étaient affrontés à la coalition FDLR-APCLS-NYATURA qui occupait ces lieux ; qu'après la déroute de ces troupes coalisées, à l'issue des combats acharnés qui avaient duré plus d'une heure, les miliciens du NDC avaient décapité tous les membres de sa famille sus nommés en plaçant quatre têtes parmi les tués au bout de lances jusqu'à PINGA ; qu'avant de rentrer, les miliciens du NDC avaient blessé un enfant répondant au nom de MUNGUIKO qui était accompagné de ses parents ; qu'outre les membres de sa famille tués, il y avait d'autres personnes qui avaient subi le même sort ; que sa maison était détruite et ses biens, notamment ses vingt tôles s'y trouvant ainsi que ceux de ses frères étaient emportés par les assaillants qui s'identifiaient eux-mêmes comme étant du NDC ; que GUIDON était à la tête des miliciens ayant combattu au front de BINYUNGUNYUNGU et de NDEKO.

447. En réaction aux déclarations de H235, la défense a considéré que ces allégations comportaient de zones d'ombre quant au nombre de personnes tuées, au nombre d'assaillants, au lieu où se trouvait H235 et à son statut. En sus, la défense a prétendu que le NDC ne s'était jamais affronté à la coalition APCLS, NYATURA et FDLR dans la localité de NDEKO.

448. Ainsi, pour la défense, les déclarations de H235 ne peuvent faire foi car le combat du NDC n'était pas dirigé contre les HUNDE ni les HUTUS avec lesquels les NYANGA ont toujours vécu en harmonie, mais, plutôt contre les FDLR et leurs alliés APCLS et NYATURA ; de sorte que les corps de leaders tués aux combats, en l'occurrence le commandant brigade de l'APCLS, fils du

Général auto proclamé JANVIER, et le commandant SADIKI des FDLR n'avaient jamais été mutilés.

449. L'avocat représentant la République Démocratique du Congo a, pour sa part, abondé dans le même sens que la défense du prévenu SHEKA, en faisant valoir l'absence de la preuve de la mort par mutilation de ces personnes pour demander à la Cour, de n'apporter aucun crédit aux déclarations de H235.

450. Pour l'accusation seules importent les circonstances dans lesquelles les huit membres de la famille de H235, ne prenant pas part aux combats, avaient été capturés et tués par décapitation, en indiquant, qu'il ne revenait nullement à H235 de compter le nombre des assaillants ou des victimes dans un contexte des crimes de masse. Ainsi, les déclarations de H235 doivent, selon l'accusation, être jugées dignes de foi.

451. Pour leur part, les conseils de H235 ont demandé à la Cour d'accorder une attention particulière aux déclarations de H235 en proposant par ailleurs à la Cour de soumettre également aux débats les déclarations de la victime H225, l'une des victimes rescapées des événements ci-haut relatés par H235.

452. Ayant jugé de synchronique cette démarche des conseils des parties civiles H235 et H225, la Cour a tiré, de la lecture des déclarations faites, lors de l'enquête préliminaire que la victime H225 déclarait, pour sa part, qu'il habitait à BINYUNGUNYUNGU, village situé à 12 km de la localité de PINGA et que suite à la rumeur de l'attaque imminente de ce village par des miliciens du NDC, elle s'était cachée dans la forêt avec ses parents, et que pendant qu'ils se dirigeaient vers leur champ pour chercher à manger, ils étaient capturés, avec d'autres personnes, par ces éléments qui les avaient amenés à NDEKO où ceux-ci, au terme d'un combat ayant duré près d'une heure contre les miliciens de l'APCLS qui occupaient cette localité, et la mise en déroute de ce derniers, les miliciens du NDC avaient tué ses parents et d'autres personnes, et que elle-même (H225)

était blessée au niveau du cou, de la tête et du bras droit, au moyen de la baïonnette de l'arme AKA 47, par lesdits miliciens; que les personnes tuées étaient enterrées par des villageois ; et que c'est grâce à son oncle paternel qu'elle était acheminée, d'abord à LUKWETI, puis à NYABIONDO d'où elle avait été transférée, à bord d'une ambulance, à l'hôpital de MASISI pour des soins appropriés.

453. En jetant un regard sur la liste en annexe 01, à la cote 27 du dossier, la Cour relève que le code H225 correspond au nom de la personne victime des blessures, citée également par H235.

454. La Cour note ainsi qu'il se dégage, dès lors une nette similitude entre les déclarations de H235 (bien qu'elle n'était pas en toute vraisemblance sur le lieu de la capture et de la mise à mort des victimes susdites), d'une part, et les déclarations de H235 indiquant qu'elle était capturée dans les mêmes circonstances avec ces mêmes victimes tuées en sa présence, à NDEKO.

455. De ce qui précède, la Cour considère que les moyens soulevés par la défense quant au statut de H235.demeurent sans pertinence.

456. Il en est de même des autres moyens proposés ci-haut par la défense, lesquels n'ébranlent en rien les déclarations de H235 corroborées à celles de H225 et H234 [voir infra] ; d'où, il parait superfétatoire de s'y attarder.

457. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour conclut que durant la période mentionnée dans le chef d'accusation de l'espèce , que les parents de H235 de l'ethnie HUNDE, qui ne participait pas aux combats, ont été tués par les miliciens du NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA.

- **H234**

458. La lecture, en vue de débats, des déclarations de H234, faites-en date du 20/11/2017, lors de l'enquête préliminaire [Cfr cotes 606 et suivantes], a été sollicitée par maître Liévin MIVUMBA et

maître BRUNO KASA, avocats au barreau du Nord-Kivu, à l'audience publique du 08/11/2019.

459. La Cour note qu'il s'est dégagé de la lecture de ce procès-verbal, que la victime H234 déclarait :

- qu'elle se trouvait à PINGA, lorsque les combats ayant opposé les combattants du NDC de SHEKA à ceux des APCLS de Janvier KALAHIRI, avaient commencé ;
- qu'elle avait quitté la localité de PINGA pour se cacher dans ses champs situés à BUSHIMAO ;
- que deux jours, après la mise en déroute des troupes de l'APCLS, les miliciens du NDC avaient procédé au ratissage des montagnes environnantes où elle s'était retirée avec d'autres personnes, et qu'à cette occurrence, son père répondant au nom de MIHIO BUENDA, son oncle connu sous le nom de TILE BUENDA et leur ami nommé BUTSHIBURE étaient capturés et conduits à PINGA/KATANGA quartier général de SHEKA ;
- qu'informée de mauvais traitements infligés à ces derniers, elle avait décidé d'y aller pour apporter assistance à son père qui était amené dans l'enceinte de l'école primaire de PINGA, sous les bons offices de la MONUSCO ;
- que soupçonnée d'avoir collaboré avec l' « APCLS », SHEKA l'avait fait enlever nuitamment par ses hommes pour être conduite, ligotée à KATANGA, quartier général du « NDC »,où elle était gardée dans une maison avec d'autres détenus ;
- qu'au terme d'un interrogatoire serré sur la cachette des miliciens de l' « APCLS », les miliciens de Sheka lui avaient administré trente coups de fouet ;
- que la même nuit elle était conduite au village de BUKONDE situé à 5 km de PINGA où lesdits miliciens s'étaient de nouveau affrontés contre ceux de « l'APCLS » ;
- qu'après la fuite de ceux-ci, les combattants du NDC avaient appréhendé deux personnes qu'ils avaient décapitées, en présence de SHEKA, en l'occurrence, un garçon originaire du village BUKONDE répondant au nom de MECHACK, en dépit qu'il avait

même présenté sa carte d'électeur et, un autre garçon qui se déclarait ne pas ne pas être de la communauté HUNDE en parlant dans sa langue maternelle, à savoir le LEGA;

- que les combattants du NDC lui avait fait transporter les têtes de deux infortunés suscités, de BUKONDE jusqu'au village KAULI où ils avaient décapité un élément des FDLR, qui avait ouvert le feu sur eux, et donc la tête lui avait été fait transporter par ces mêmes combattants ; - - qu'étant retourné à PINGA, plus précisément vers l'église CEPAC, ils avaient placé les têtes de ces trois personnes au bout des lances en faisant le tour de la localité de PINGA, avant de rejoindre leur quartier général basé à KATANGA où résidait SHEKA ;
- que l'une de ces trois têtes étaient remises par SHEKA à une dame qui pillait les feuilles de manioc en disant à l'intention de cette dernière qu'elle pouvait l'utiliser comme ingrédient ;
- que les deux autres têtes étaient récupérées de ses mains, à KATANGA, par les hommes de SHEKA, tandis que lui-même (H234) était placé en détention, avant de recouvrer sa liberté moyennant le versement entre les mains des combattants du NDC d'une somme de six cents dollars américains (600$), sur les deux mille dollars exigés (2.000$), montant issu de la vente par sa mère de son champ (champ de sa mère);
- que parmi d'autres personnes tuées, figuraient notamment les parents de MUNGU IKO ;
- que plusieurs femmes étaient également violées, notamment la femme de monsieur Innocent;
- qu'il (H234) était blessé au moyen d'un couteau au niveau de la tête, de la poitrine par ces mêmes combattants du NDC, qui s'attaquaient aux populations HUNDE par vengeance.

460. Prenant la parole à cette audience publique (18/11/2019), la défense du prévenu SHEKA a demandé à la Cour de rejeter des débats. Le procès-verbal sous examen, en raison d'un vice ayant pour effet la nullité dudit procès-verbal, en l'occurrence, l'absence de la formule sacramentelle, une des formes substantielles.

461. La Cour observe que ce moyen de droit invoqué à tort ici par la défense du prévenu SHEKA parait au stade actuel de la

procédure, non admissible, (puisque proposé au mépris de l'article 246 alinéa 2 du CJM).

462. Néanmoins, la Cour a, pour sa part, comblé ce vice jugé utile d'entendre l'officier de police judiciaire verbalisateur, en l'occurrence, lieutenant ABEDI KABONGA administré à l'Auditorat de Garnison de GOMA, qui comparaissant à l'audience publique du 14/11/2019, a reconnu avoir dressé effectivement ledit procès-verbal décrié par la défense, en excipant cependant de son état de fatigue consécutif à l'intensité du travail auquel il était astreint, pour justifier l'absence de la formule sacramentelle sur ce procès-verbal.

463. Cela étant, la Cour a invité les parties qui ont fait leurs observations de la manière que voici :

- Pour la défense de SHEKA et le Conseil de l'Etat Congolais pris pour le civilement responsable, l'audition par la Cour de l'Inspecteur judiciaire verbalisateur, le Lieutenant ABEDI ne doit en rien affecter le caractère irrégulier du procès-verbal sous examen. Toutefois, la défense de SHEKA, a, à toutes fins utiles, demandé à la Cour de ne point avoir égard aux dires de H234 selon lesquels les combattants du NDC l'avaient tiré nuitamment, pour interrogatoire, de l'enceinte de l'école primaire de PINGA, où son père et d'autres personnes étaient regroupés. Ainsi, pour la défense de SHEKA, une telle entreprise relèverait de la chimère, étant donné que ces lieux étaient situés à une distance approximative de 5 à 7 mètres de la base de la MONUSCO dont la mission consistait, du reste, à la protection des civils.

464. En outre le prévenu SHEKA a indiqué qu'il n'y a jamais eu d'antécédents fâcheux entre les membres de l'ethnie NYANGA dont il fait partie, et les populations de l'ethnie HUNDE dont l'un des membres fut administrateur du territoire de WALIKALE, lors des affrontements ayant opposé le « NDC » à la coalition FDLR-APCLS-NYATURA.

465. Enfin, jugeant de mensongers les dires de H234 au sujet de la décapitation des personnes et du transport par H234, des têtes humaines, la défense de SHEKA a estimé qu'à défaut de rapporter la preuve des telles allégations, la Cour devra considérer que H234 était un combattant de l'APCLS.

466. Prenant la parole, l'accusation a, pour sa part, précisé qu'elle n'a jamais soutenu que les troupes du NDC s'attaquaient indistinctement à tous les membres de la communauté HUNDE, mais, plutôt à ceux préalablement ciblés par les troupes du NDC, et soupçonnés par celles-ci de collaborer avec les miliciens des FDLR, APCLS et NYATURA.

467. Au regard de preuve à sa disposition, et usant de son rôle actif dans la recherche de la manifestation de la vérité, la Cour a, plutôt que de rejeter ce procès-verbal, suppléé au caractère imparfait en faisant comparaître et en entendant l'inspecteur de police judiciaire ABEDI, rédacteur dudit procès-verbal, comme indiqué ci-haut.

468. En effet, considérant le caractère cohérent et spontané du récit des évènements relatés par H234, lors de la phase préliminaire, la Cour note que ledit récit est également empreint d'une objectivité telle que H234 a fait preuve d'honnêteté en affirmant notamment que son père ainsi que d'autres personnes capturés par les miliciens du NDC n'étaient pas tués, mais qu'ils étaient conduits, ligotés à KATANGA, quartier général de SHEKA, où ils étaient torturés et gardés dans l'enceinte d'une école primaire à PINGA.

469. En outre, la Cour relève des déclarations de H234 une similitude symétrique à celles de H235 et H225, de telle sorte que toutes ces déclarations font mention de l'atteinte à l'intégrité physique dirigée contre la personne de H225 de la part des miliciens du NDC [Cfr déclarations de H235, côtes 616 et les déclarations de de H234, cote 611].

470. De tout ce qui précède, la Cour estime qu'il y a lieu d'apporter foi aux déclarations de H234, en rejetant l'argument de la défense tiré de ce qu'il était impossible que H234 eût pu être tiré par les combattants du NDC de l'endroit où il était gardé au motif que cet endroit aurait été placé sous la surveillance de la MONUSCO, car aucun élément du dossier ni de l'instruction n'a permis d'établir à suffisance que cette école, bien que située à proximité de la Base de la MONUSCO, était placée sous la surveillance effective de celle-ci. Par ailleurs la Cour fait entièrement sienne la réplique de l'accusation s'agissant du moyen de la défense, tiré d'une prétendue existence des antécédents fâcheux entre les communautés NYANGA et HUNDE car il s'est dégagé des éléments débattus contradictoirement que seules des personnes soupçonnées d'avoir collaboré avec les FDLR et leurs alliés de l'APCLS et des NYATURA, étaient ciblées par les attaques des combattants du NDC. Enfin, s'agissant de la prétention de la défense selon laquelle H234 aurait été un combattant de l' APCLS preuve de la décapitation des victimes par les éléments du NDC et du transport des têtes des personnes tuées par de H234 qui serait un combattant de l'APCLS , la Cour renvoie à ses conclusions antérieures en rappelant qu'il a été établi que les têtes des personnes tuées par les combattants du NDC, et enfilées au bout des lances, étaient promenées à travers certaines localités occupées par ces combattants, et que par conséquent, à défaut de prouvé que H234 aurait été un combattant de l'APCLS, il y'a lieu de les considérer en raison du doute, comme un non combattant.

471. Eu égard à ce qui précède, la Cour conclut que durant la période mentionnée dans le chef d'accusation sous examen, les parents de MUNGU IKO, membres de la communauté HUNDE qui ne participaient pas aux combats, ont été tuées par les miliciens du groupe armé NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA.

- ***Cinquième procès-verbal H104 :***

Représentée par ses conseils précités

472. Prenant la parole à l'audience publique du 08 novembre 2019, les conseils de la partie civile ont demandé à la Cour de soumettre aux débats les déclarations de de H104, contenues dans le procès-verbal du 22 mars 2017 de l'enquête préliminaire.

473. Dès l'abord, l'un de conseil du prévenu SHEKA, en l'occurrence, Maître ALEXI OLENGA a fait observer le fait que la liste des victimes déposée par les conseils des parties civiles n'était pas conforme à celle annexée dans l'acte d'accusation, situation qui s'est avérée réelle.

474. Face à cet état de choses, l'organe de la loi s'est évertué de solliciter de la Cour l'extension de sa saisine en prenant en compte les noms contenus sur les listes proposées par les conseils des parties civiles.

475. En jetant un regard sur le procès-verbal sous examen, la Cour a, d'office, relevé pour sa part, que l'identité du verbalisateur n'y était pas mentionnée, de sorte que face à l'impossibilité de retrouver le rédacteur dudit procès-verbal aux fins de suppléer éventuellement à cette imperfection pour d'en apprécier la valeur probante, il a été passé outre l'examen de ce procès-verbal.

- ***Sixième procès-verbal H207***

476. Intervenant d'entrée de jeu pour relever une erreur au niveau de la liste reprenant les noms des victimes de meurtre, l'officier du ministère public a, comme pour le cas précédent, sollicité de la Cour l'extension de sa saisine à l'égard du prévenu SHEKA.

477. Mais les conseils du prévenu SHEKA ont, pour leur part, exigé les formalités de l'instruction préparatoire, en l'occurrence, une décision de renvoi émanant de l'Auditeur militaire supérieur près la Cour militaire opérationnelle du Nord-Kivu, formalités non accomplies, du reste.

478. Eu égard à ce qui précède, la Cour a rejeté ledit procès-verbal contenant les déclarations de H207.

Septième procès-verbal F219

479. De la lecture du procès-verbal contenant les déclarations de F219 (cotes 542 et suivantes), à l'audience publique, du 22/11/2019, à la demande des avocats des parties civiles, il s'est dégagé que lors de sa comparution devant l'inspecteur de police judiciaire, en date du 12/11/2017, que F219 déclarait :

- qu'elle se trouvait dans le village de BUKONDE occupé par l'APCLS, lors de l'attaque de ce village par le troupe du NDC, au mois de novembre 2012 vers 17 heures ;
- que les troupes de l'APCLS avaient battu en retraite, laissant le champ libre aux troupes du NDC placé sous le commandement de GUIDON, et que ces troupes avaient incendié toutes les cases, après avoir pillé notamment ses biens, dont un porc, trois canards, quatre poules et quinze cochons d'inde ; et tué plusieurs personnes parmi lesquelles se trouvaient son mari, le couple MURAIRI, MASINDA, une vieille dame répondant au nom de KAHINDO, et deux garçons connus sous les noms de MOHINDO et de RAPHAEL ;
- que d'autres personnes appartenant à la communauté HUNDE étaient blessées par ces assaillants qui s'exprimaient dans la langue KINYANGA.

480. En réaction au récit contenu dans le procès-verbal susdit la défense a, tout en déplorant le fait que F219 n'eût pas pu comparaître en personne, comme elle l'entendait, demandé à la Cour de n'accorder aucun crédit aux allégations de F219, faute de preuve, en estimant que la concernée(F219) n'a jamais vécu les faits par elle allégués ni moins encore indiqué de quelle manière son mari ainsi que les autres personnes auraient été tués.

481. En outre, la défense a considéré que les allégations selon lesquelles seuls les membres de la communauté HUNDE auraient été visés relevait de la pure fantaisie, dans la mesure où tous les HUNDE prétendus victimes ne seraient que de

ressortissants du territoire de MASISI, alors qu'il existe des HUNDE dans le territoire de WALIKALE.

482. Enfin, le prévenu SHEKA a prétendu qu'il n'avait jamais mis ses pieds dans le village de BUKONDE ni exercé le commandant du NDC.

483. Appuyée par les conseils de F219, l'accusation a mis en exergue le fait que les faits relatés par F219 ont été commis dans le village de BUKONDE lors des affrontements entre les miliciens de l'APCLS et les miliciens du NDC placés sous l'autorité du prévenu SHEKA.

484. Jugeant, pour sa part, de surérogatoires les débats relatifs à la place qu'occupait le prévenu SHEKA dans la structure du groupe armé NDC, et renvoyant quant à ce, à ses conclusions antérieures établissant indubitablement la qualité de commandant dudit groupe armé dans le chef du prévenu SHEKA et considérant par ailleurs que la préoccupation de la défense au sujet de la comparution personnelle de F219 a été absorbée par le fait que les déclarations celle-ci (F219) a donné lieu aux débats contradictoires, la Cour est d'avis que le récit des faits tel que relaté par F219 parait en toute vraisemblance précis et cohérent au regard des réponses données par cette dernière(F219) par rapport aux questions à elle posées, notamment les circonstances de temps et de lieu, l'identité des assaillants et des victimes, et que, par conséquent, il y a lieu d'en accueillir le mérite, dans la mesure où le procès-verbal contenant ce récit des faits émane d'un officier ministériel .[Antoine RUBBENS, op.ci n° 154, p. 133].

485. Cela voudrait dire, en d'autres termes, qu'il n'appartient pas à l'accusation d'apporter la preuve de sa preuve dont elle a le fardeau mais, qu'il revient plutôt au prévenu SHEKA qu'il n'a d'autres ressources que de contredire les allégations de F219 par les moyens de preuve contraires, en vertu du principe « Reus in excipiendo, fit actor ».

486. En sus, la Cour considère que le fait que F219 n'eût pas pu répondre à une question précise à lui posée par l'officier de police judiciaire, à savoir de quelle manière son mari avait été tué, ne doit nullement occulter cette évidence telle que des personnes nommément désignées par F219 ont été tuées par des miliciens du NDC lors de l'attaque du village de BUKONDE.

487. Enfin, la Cour juge superfétatoire l'examen du moyen de défense, tiré de ce qu'il n'y a jamais eu des conflits entre les communautés NYANGA et HUNDE et, renvoi par conséquent à ses conclusions ci-dessus établissant que seules les personnes appartenant à la communauté HUNDE soupçonnées d'avoir été en intelligence avec les miliciens FDLR et alliés APCLS et NYATURA étaient ciblés.

488. De tout ce qui précède, la Cour conclut qu'à la période indiquée dans le chef d'accusation sous examen, des personnes ne participant pas aux combats, parmi lesquelles le mari de F219, appartenant à la communauté HUNDE ont été tuées par les miliciens du NDC sous l'autorité du prévenu SHEKA, commandant du groupe armé NDC. qui bien qu'ayant connaissance que ses miliciens se livraient à des tueries, n'a pris aucune mesure raisonnable allant soit dans le sens d'interdire ces actes en les empêchant soit de punir les auteurs ou de le déférer devant les instances judiciaires compétentes.

F213 (représentée par ses conseils maîtres Liévin MIVUMBA, BRUNO KASA et Erick SADIKI).

489. La lecture des déclarations de F213 contenues dans le procès-verbal de l'enquête préliminaire du 24/11/2017, a été demandée par les conseils précités, aux termes desquelles F213 déclarait :

- que dans la nuit du 28/08/2012, les miliciens se réclamant du NDC avaient attaqué le village de NDEKO contrôlé autre fois par une faction des FDLR, dirigée par un certain KATA, alias « GOUVERNEUR ». Et qu'elle (F213) s'était cachée dans la forêt avec son mari et d'autres personnes où ils avaient été

repérés et capturés par ces miliciens placés sous le commandement de GUIDON entouré par MANDAIMA, KICHOSHO et MULENGE ;

- que ces miliciens avaient tué plusieurs personnes appartenant à la communauté HUNDE, à savoir son mari répondant au nom de AGUNA Patrick (tué par décapitation à l'aide d'une machette et dont la tête était placée au bout d'une lance), et son grand-frère, le nommé Blaise tué par balle ;

- qu'une moto appartenant à son beau-frère Erick était emportée par les assaillants ;

490. Lors des débats qui s'en sont suivis, les conseils de F213 appuyés par le ministère public, ont demandé à la Cour de foi aux déclarations de la victime F213 en se fondant sur les faits saillants ci –après, à savoir, l'identification par cette dernière des nommés GUIDON et MANDAIMA, tous les deux, des proches du prévenu SHEKA, la présence effective en 2012, au village NDEKO, d'une faction des FDLR commandée par le nommé KATA alias Gouverneur.

491. Ayant à son tour la parole, le prévenu SHEKA a prétendu, d'une part, que les troupes du NDC n'avaient jamais franchi la limite du territoire de WALIKALE pour aller combattre l'ennemi (FDLR, APCLS et NYATURA) au village NDEKO situé dans le territoire voisin de MASISI, et occupé par les FDLR ; et qu'il ne connait ou n'a connu ni MANDAIMA ni le gouverneur KATA, d'autre part.

492. En plus, le prévenu SHEKA a déploré le fait que les enquêtes de l'Auditorat militaire supérieur opérationnel menés à PINGA n'eussent été étendues également au niveau de la localité de MUTONGO (plus proche de PINGA).

493. C'est ainsi que la défense a invité la Cour à déconsidérer tous les éléments résultant desdites enquêtes ; encore que, a ajouté la défense, aucun ressortissant de la localité de PINGA ou de

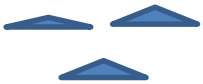
MUTONGO où il (SHEKA) a affirmé avoir résidé durant la période concernée n'a été dénombré parmi le prétendues victimes.

494. Pour la Cour , l'unique moyen de défense de SHEKA consistant à soutenir que les troupes NDC n'avaient jamais poursuivi l'ennemi au- delà du territoire de WALIKALE s'est révélé dépourvu de pertinence face, non seulement aux témoignages concordants de F005 , F003, F169 et de E251 qui ont affirmés que les troupes du NDC avaient combattu contre celles des FDLR et alliés dans le territoire de MASISI, mais également à la déclaration faite à l'audience par le Co prévenu NZITONDA alias lionceau, en précisant les circonstances dans lesquelles les éléments des Forces Armées de la République Démocratique du Congo entaient entrés en possession de l'agenda appartenant au prévenu SHEKA, -dont la photocopie a été déposée devant la Cour-, à savoir lors des combats ayant opposé les troupes du NDC aux combattants des FDLR , en date du 16 octobre 2012 à MWESSO qui est une localité du territoire de MASISI [Cfr audience publique du 15/11/2019].

495. Par ailleurs la Cour note que le nom de MANDAIMA a été cité aussi bien par F213 que par l'un des enfants victimes du recrutement par le NDC, en l'occurrence, E247 qui est allé même plus loin, non seulement en citant le nommé TONDEUSE » mais également en indexant, lors de sa comparution, le Co prévenu LUKAMBO alias KAMUTOTO, comme ayant fait partie des combattants de NDC [Cfr infra ; - audience publique du 08/03/2019].

496. De tout ce qui précède, et eu égard au caractère régulier du procès-verbal sous examen et de son contenu cohérent et plus au moins exhaustif, dans la mesure où les circonstances de temps et de lieu de la commission des faits y sont clairement spécifiées et les identités des assaillants ainsi que des victimes indiquées sans équivoque, la Cour estime que les allégations de F213 méritent d'être considérées pour certaines, et conclut que durant la période indiquée dans le chef d'accusation sous examen, le

mari et le beau-frère de F213, qui ne participaient pas aux combats ont été tués par les éléments du NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA.



497. La Cour estime qu'il importe, eu égard au déroulement des tueries ci-dessus décrites, de situé l'état d'esprit du prévenu SHEKA face auxdites tueries.

498. En effet, la Cour note qu'il se dégage de la motivation factuelle présentée ci-dessus que toutes ces tueries étaient guidées par un seul mobile fondé sur la prétendue collaboration des victimes tuées avec les FDLR et alliés.

I. 1.2.3.4. Allégations en rapport avec les violences sexuelles

499. Les allégations des violences sexuelles, objet de la présente analyse, intervenues dans le même contexte que dessus, sont reprises à la deuxième prévention de l'acte d'accusation y afférent (RMP 0925/NDM/2017).

500. Ces atteintes dirigées contre plusieurs victimes dont la liste a été annexée au présent chef d'accusation, mettent en cause les miliciens du NDC.

501. La Cour reconduira sa démarche ci-haut en passant au crible, tour à tour, à l'analyse des allégations des victimes ayant comparu en personne et de celles représentées.

502. La Cour précise par ailleurs, comme pour les cas précédents que seules les allégations de violences sexuelles ci-dessous ayant fait l'objet des débats contradictoires seront prises en compte.

- ***F001***

503. A titre de rappel, F001 a déclaré que les miliciens du NDC qui l'avaient capturée dans la forêt avec deux filles mineures d'une autre famille, lors de l'invasion du village de BUKONDE leur avaient imposé des relations sexuelles, et qu'elle(F001) avait été personnellement utilisée à cette fin, pendant deux semaines, par un combattant du NDC connu sous le nom de Jacques.

504. Réagissant au récit des faits, présenté par F001, et tout en réitérant son argumentaire selon lequel le prévenu SHEKA n'était pas le commandant du NDC, et qu'il ne pouvait nullement, par conséquent, engager sa responsabilité, la défense a rejetée en bloc toutes les allégations de F001, au motif qu'elles n'étaient appuyées sur aucun élément de preuve.

505. Par ailleurs, FNM, l'une des témoins à décharge, a dans sa déposition devant la Cour, à l'audience publique du 03/07/2020, affirmé que toutes les victimes de viol accueillies par la maison d'écoute(une ONG) qu'elle supervisait à PINGA de 2011 à 2013,en partenariat avec le comité international de la croix rouge et du croissant rouge en sigle CICR, (dans le but d'accueillir toutes les personnes affectées par des problèmes d'ordre psychologique, en particulier les femmes violées, en vue de leur réinsertion sociale ou de leur orientation auprès des structures médicales et/ou judiciaires compétentes), avaient déclaré qu'elles étaient abusées sexuellement plutôt par des miliciens des FDLR.

506. Un autre témoin à décharge, en l'occurrence, FMB se présentant comme ayant été un activiste dans une maison d'écoute à PINGA, a déposé dans le même sens que le témoin précédent, tout en ajoutant que les allégations selon lesquelles les miliciens du NDC auraient commis des viols sur des femmes, avaient fait l'objet d'une protestation populaire marquée par une marche d'indignation à laquelle elle a affirmé avoir pris part, contre l'enquête diligentée quant à ce, par l'Auditorat militaire [Cfr audience du 04/07/202].

507. D'autres témoins à décharge ont abondé dans le même sens en affirmant qu'en aucun moment les miliciens du NDC n'avaient exercé des violences sexuelles sur des femmes [Cfr dépositions HMM, audience publique du 04/07/202, HEM audience publique du 06/07/2020].

508. D'emblée la Cour entend réitérer, ses conclusions supra, et y renvoi, s'agissant du moyen de défense selon lequel le prévenu SHEKA n'a jamais été le commandant du NDC et que toutes les déclarations de F001 truffées de mensonges.

509. Quant aux allégations des violences sexuelles faites par F001, la Cour note, d'une part, que celles-ci n'ont pas été ébranlées par la défense, et que les dépositions des témoins à décharge sus identifiées paraissent n'apporter aucun élément susceptible de renverser lesdites allégations (violences sexuelles), d'autre part.

510. Par ailleurs, pour la Cour, l'accès aux prétendues maisons d'écoute au sein desquelles auraient presté les deux témoins à décharge précités -dont ni l'existence ou la qualité des membres n'a pas, du reste, été attestée de manière plausible-, n'étant pas obligatoire pour toutes les victimes de violences sexuelles, le fait que F001 n'eût pas pu être accueillie par l'une de ces supposées structures, ne peut, à lui seul suffire de conclure qu'elle n'a pas été victime desdites violences. Encore que F001 ne pouvait logiquement, en raison des circonstances, se présenter devant de telles structures censées se trouver sur la partie contrôlée par le NDC.

511. La Cour observe, en outre, que le prévenu SHEKA est demeuré curieusement muet au sujet du nommé Jacques, ayant assumé selon, F001, les fonctions de S4 au sein du NDC, et désigné par cette dernière comme ayant été son bourreau.

512. De tout ce qui précède, la Cour considère, comme pour le cas précédent (allégations de mort d'homme), que les déclarations de F001 n'ont pas été ébranlées par la défense, et demeure donc, d'avis, que durant la période mentionnée dans le chef

d'accusation sous examen, les violences sexuelles ont été exercées sur F001 par un certain jacques assumant les fonctions de S4 au sein du NDC, et placé sous l'autorité du prévenu SHEKA.

- ***F003***

513. Pour rappel, les faits sous discussion sont tirés du récit ci-haut présenté par F003 au sujet des allégations des violences sexuelles dont elle-même et d'autres femmes étaient victimes, dans la forêt de BUKUCHA, vers la rivière OSSO, de la part des éléments du NDC, venant de la forêt de KAILENGE, et jurant en langue KINYANGA, sous les cris de guerre « NDUMA YA KARE KERE » de s'en prendre à la population HUNDE au motif qu'elle serait en intelligence avec les combattants Rwandais des FDLR ; qu'elle(F003) avait été abusée sexuellement à deux reprises, d'abord, en 2012, à PINGA, et en suite, en 2014, à BUKUCHA, en se retrouvant enceinte.

514. Pour la défense ces déclarations de F003 ne sont pas dignes de foi et contradictoires, dans ce sens que F003 avait affirmé lors de l'enquête préliminaire qu'elle était victime des violences sexuelles en 2012 [cote 245 du dossier], version qu'elle a réitérée devant la Cour, avant de se rétracter devant celle-ci en prétendant que ces faits avaient été perpétrés en 2012 et en 2014, sur sa personne.

515. Ainsi la défense du prévenu SHEKA a demandé à la Cour de déconsidérer toutes les déclarations de la victime F003.

516. La Cour note également cette disparité dans les dires de la victime F003 quant aux circonstances de temps et de lieu des faits allégués par cette dernière, mais cela ne saurait a priori enlever rejet auxdits faits leur caractère incriminé, qu'ils aient été commis en 2012 et/ou en 2014 ; ce dont la défense n'a pu démontrer le contraire.

517. Ainsi prenant en compte les autres éléments concordants du récit de F003, à savoir l'identité des assaillants et leur mode

opératoire, la Cour estime qu'il y a lieu d'accorder foi aux dires de F003.

518. De tout ce qui précède, la Cour est d'avis que durant la période indiquée dans le chef d'accusation de l'espèce, les éléments faisant partie du groupe armé NDC, relevant de l'autorité de prévenu SHEKA ont imposé des relations sexuelles à F003.

- ***F004***

519. Dans son récit ci-haut présenté, la victime F004 alléguait, s'agissant des faits se rapportant aux violences sexuelles, qu'au courant du mois de mai 2012, alors que le groupe avec lequel elle s'était cachée dans la forêt du village de BUKONDE, venait d'être repéré et capturé par certains éléments du groupe armé NDC placés sous la direction du nommé GUIDON, suite à l'attaque de ce village, toutes les femmes ainsi qu'elle-même avaient été soumises aux relations sexuelles.

520. La Cour observe que, sans ébranler en leur substance, les allégations de la victime F004 sur les violences sexuelles à l'encontre de celle-ci, la défense s'est limitée sur des considérations ci-haut, au sujet des allégations de la mort du mari et du père de ladite victime et des circonstances dans lesquelles celle-ci avait été auditionnée.

521. A cet égard, tenant compte du caractère constant des éléments factuels essentiels résultant de l'ensemble des déclarations de F004, la Cour estime qu'il y a lieu de faire foi à celle-ci, car émanant de la personne même de la victime desdits actes.

522. De tous ce qui précède, La Cour conclut que durant la période indiquée dans le chef d'accusation sous examen, F004 a été capturée dans la brousse du village BUKONDE par certains éléments du groupe armé NDC, relevant de l'autorité du prévenu Sheka.

- ***F005***

523. Concernant les relations sexuelles alléguées par la victime F005 et tirées du récit des faits ci-haut présenté par la Cour, il ressort qu'après la capture du groupe de personnes dont elle faisait partie, dans la forêt de BINYUNGUNYUNGU, en août 2012, par une trentaine des miliciens appartenant au groupe armé NDC, placée sous la direction de Monsieur SHERUBARI, que quatre femmes accompagnées chacune d'un enfant ainsi que F005 elle-même étaient conduites dans la localité de KATANGA plus précisément au quartier PINGA , où elles étaient détenues en captivité pendant quatre mois dans une maison entretenue par une dame connue sous le nom de NYAMUKANDIRWA Alias « Mère Chef », et que durant cette période, elles étaient soumises à des relations sexuelles répétées de la part des miliciens du NDC, et en ce qui la concerne, par le nommé SHERUBARI et un autre élément non autrement identifié.

524. Invité par la Cour à présenter ses moyens de défense, au sujet des allégations de F005, le prévenu SHEKA a affirmé que F005 était une victime fabriquée de toutes pièces et que toutes ses déclarations étaient mensongères, en évoquant les raisons ci-après :

1°. Contradiction quant au nombre, d'une part, de bourreaux, trois (lors de son interrogatoire au stade pré juridictionnel), et deux, devant la Cour [Cfr cote 442], et, d'autre part, quant au nombre de victimes de violences sexuelles, soit quatre, (Cfr ses déclarations devant la Cour), et neuf dont quatre femmes et cinq enfants [Cfr ses déclarations antérieures, cote 340] ;

2°. Que le séjour de F005 à PINGA, dans la maison de NYAMUKANDIRWA, était lié aux activités inhérentes à sa débauche personnelle de (F005) plutôt qu'au fait les éléments du NDC ;

3°. Que la nommée NYAMUKANDIRWA Alias, « Mère Chef » était décédée avant 2012, période précédant le déclenchement des affrontements.

525. Aux yeux de la Cour, le moyen de défense du prévenu SHEKA, tiré de la contradiction sur le nombre de bourreaux ne peut nullement triompher, dans la mesure où le nombre de bourreaux n'enlève en rien, aux faits leur nature et leur caractère sexuels. En d'autres termes, ces faits demeurent cristallisés, peu importe le nombre d'agresseurs.

526. Par ailleurs la Cour ne peut donner foi à l'affirmation gratuite de la défense au sujet de la rétention de la victime F005, à de fins sexuelles, à PINGA, dans la maison de la nommée MUKANDIRWA Alias « Mère Chef », ni à la prétention sans fondement du prévenu SHEKA, selon laquelle cette dernière (MUKANDIRWA) serait morte avant le déclanchement des hostilités.

527. De sorte que, pour la Cour, de telles affirmation et prétention, à tout égard, insultante, auxquelles les dépositions des témoins à décharge n'ont, comme pour le cas précédant, rien apporté de substantiel, se révèlent inaptes à pouvoir mettre à néant les allégations persistantes des violences sexuelles dont F005 a affirmée avoir été victime et témoin.

528. De tout ce qui précède, la Cour est donc convaincue que, durant la période indiquée dans le présent chef d'accusation, les combattants du NDC placés sous l'autorité du prévenu SHEKA ont imposé des relations sexuelles à la victime F005.

III.1.2.3.5. Des allégations portant sur le fait de contraindre les personnes capturées à accomplir des actes de nature sexuels.

529. Des allégations d'utilisation des femmes comme esclaves sexuels portées sur la 14eme prévention de l'acte d'accusation RMP 0925/NDM/2017, et placées dans le même contexte que ci-haut,

concernent des victimes dont la liste a été annexée au présent chef d'accusation.

530. Ainsi qu'il a été procédé ci-haut, et sur fond du principe de contradictoire, feront l'objet de la présente analyse, seules les allégations débattues contradictoirement.

531. C'est Ainsi que, deux victimes sont seules concernées, en l'espèce à savoir F001(F156) et F005 (F169).

- **F001(F156)**

532. Les allégations d'utilisation comme esclave sexuel, sous examen sont tirées du récit des faits ci-haut présenté par F001 au sujet des violences sexuelles dont elle a été victime ; avec cette spécificité que durant sa captivité par ses bourreaux, la victime a été soumise à des relations sexuelles.

533. A cet égard, la Cour conclut que durant la période et les circonstances mentionnées dans l'acte d'accusation sous examen, certains combattants du groupe armé NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA ont abusé sexuellement de la victime F001 lors de sa prise en captivité par eux.

- **F005 (F169)**

534. Se référant au récit général des faits ci-haut présenté par F005 et eu égard aux débats qui s'en sont suivis, la Cour conclut que durant la période mentionnée dans le présent acte d'accusation, F005 a été prise en captivité et soumise à des relations sexuelles répétées de la part des certains combattants du groupe armé NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA.

III.1.2.3.6. Des allégations de destruction par incendie des maisons

535. Des destructions par incendie des maisons d'habitation des personnes civiles appartenant en majorité aux communautés HUNDE et HUTU, intervenues dans le même contexte que ci-haut, sont reprises à la 13eme prévention de l'acte d'accusation

RMP 0925/NDM/2017 auquel est annexée une liste des victimes de ces actes.

- H235

536. Comme pour le cas précédent, la présente analyse ne portera que sur les allégations de la seule victime H235, qui ont fait l'objet des débats contradictoires devant la Cour.

537. Du récit des faits exposé ci-haut, il ressort que H235 déclarait également devant l'OPJ que sa maison située au village BINYUNGUNYUNGU avait été détruite par les combattants du groupe armé NDC lors de l'attaque de ce village, en 2012, par lesdits combattants.

538. La Cour note que la défense est demeurée muette face aux allégations de H235, en se limitant tout simplement à affirmer que les déclarations de H235 ne constituaient pas une parole d'évangile à laquelle la Cour ne saurait être liée.

539. La Cour, pour peu qu'elle ait déjà rencontré ses moyens de défense, et fait foi aux déclarations cohérentes de la victime H235, en renvoyant à sa motivation supra concernant cette même victime.

540. Ainsi, la Cour conclut que durant la période et le contexte mentionnés dans l'acte d'accusation de l'espèce, la maison d'habitation de H235 située dans le village de BINYUNGUNYUNGU a été détruite par les éléments du groupe armé NDC placés sous l'autorité du prévenu SHEKA.

III.1.2.3.7. Des allégations d'atteinte à l'intégrité physique des personnes

541. Les allégations d'atteintes à l'intégrité physique des personnes sont contenues dans l'acte d'accusation RMP 0925/NDM/2017, concernent les victimes H234 et H225 dont les déclarations ont été débattues contradictoirement, et mettent en cause les éléments du NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA lors des affrontements armés ayant opposé ledit groupe armé aux

combattants des FDLR, coalisés aux miliciens NYATURA et APCLS.

- **H225**

542. La Cour note pour rappelle que des allégations d'atteinte à l'intégrité physique, contenues dans le récit des faits ci-haut donné par la victime H225, au travers le procès-verbal de l'OPJ, il ressort que celle-ci avait été victime des blessures, à coup de la baïonnette, au niveau du cou, de la tête et du bras droit de la part des miliciens du NDC, dans le but de la contraindre de révéler la cachette des miliciens des FDLR et de leurs alliés NYATURA et APCLS.

543. La défense a, pour sa part, demandé à la Cour de n'accorder aucun crédit aux déclarations de H225 au motif que celle-ci ne serait appuyées sur aucune preuve ; par contre l'accusation et les conseils de H225 ont estimé, quant à eux, que les allégations d'atteinte à l'intégrité physique dont H225 a été l'objet de la part des combattants du NDC, sont dignes de foi, et que la Cour se devra d'en tenir compte, d'autant plus que, selon eux(accusation et les conseils de H225), H225 a été témoin dans sa propre cause.

544. Ainsi qu'il a été relevé ci-haut lors de l'analyse des allégations, du reste, jugées cohérentes et corroborées faites par la victime H225 au sujet de la mise à mort de ses parents, et tenant compte du fait que cette dernière qui a souffert des faits sous examen, en identifiant clairement ses agresseurs, d'abord, en précisant l'objet utilisé ainsi que les parties de son corps visées par lesdits agresseurs, en suite, et en indiquant, enfin, dans les moindres détails de quelle manière elle(la victime H225) a été transférée à l'hôpital général de MASISI, la Cour ne peut qu'apporter foi aux telles déclarations, en concluant que durant la période et le contexte pré mentionnés, la victime H225 qui ne participait pas aux combats, a été blessée par les éléments placés sous l'autorité du prévenu SHEKA au su de celui-ci.

- **H 234**

545. Sur base des éléments débattus supra s'agissant des allégations d'atteintes à l'intégrité physique à l'encontre de H234, et étant entendu que ces faits se sont passés dans les mêmes circonstances des lieux que dessus et que les auteurs dudit acte sont demeurés les mêmes, la Cour conclut que la victime H234 a été blessée par les éléments du NDC dans le but de leur révéler la cachette de l'ennemi.

III.1.2.3.8. Des allégations sur l'appropriation forcée des biens

546. Les allégations sur l'appropriation forcée des biens, objet de la présente analyse, et portées à la 11eme prévention de l'acte d'accusation RMP 0925/NDM/2017, s'inscrivent dans les mêmes circonstances et contexte que dessus au préjudice des victimes ou témoins ayant comparu à l'audience publique ou dont les déclarations ont été débattues contradictoirement.

1°. **Les victimes ou témoins ayant comparu en personne :**

F002 (F238), F004 (F126).

- **F002**

547. Dans ses dires tirés de son récit des faits ci-haut évoqué, F002 a allégué que les combattants du NDC avaient emporté, à son préjudice, une somme d'argent évalué à 300$, 04 chèvres, des poules, des vêtements, des ustensiles de cuisine, 03 matelas, un poste téléviseur 21" de marque Sharp, un lecteur vidéo, un générateur électrique, une antenne canal+, matériels utilisés pour la tenue d'un ciné, une moto et d'autres biens, lors de l'attaque du village de NDEKO.

548. La Cour note que, sans réagir à ces allégations spécifiques, la défense s'est, comme indiqué ci-haut, et de manière générale, contentée de considérer que le témoignage de F002 était influencé par des ONG moyennant des avantages matériels.

549. Renvoyant à sa motivation supra, la Cour tient, pour sa part, pour vrai semblables les allégations de la victime F002 au sujet de l'appropriation des biens appartenant à celle-ci, eu égard, non seulement à leur caractère jugé constant et cohérent, mais également et surtout au fait que ces allégations sont corroborées par le rapport de Human Right Watch pré rappelé.

550. Ainsi, la Cour conclut que durant la période et le contexte ci-haut indiqués, les miliciens du groupe armé NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA se sont appropriés par la force des biens ci-haut cités au préjudice de la victime F002 lors de l'attaque du village NDEKO par lesdits miliciens en les emmenant au quartier général basé à KATANGA, dans la localité de PINGA.

- **F004 (F126)**

551. Dans son récit des faits ci-haut mentionné, F004 a fait état de l'appréhension, sans son consentement, par les combattants du NDC, de ses biens constitués de vêtements, des ustensiles de cuisine, des matelas, de bidons vides et d'une somme d'argent de 250.000 Francs congolais, lors de l'attaque de la localité de BIRIBA.

552. Face au silence de la défense à ces allégations, la Cour juge, sur fond du caractère constant et cohérent de l'ensemble du récit fait par la victime F004, de sincères les allégations de l'espèce, notamment, eu égard au caractère modeste de la somme d'argent emportée soit 2500 francs congolais seulement.

553. Ainsi, la Cour conclut que dans la période et le même contexte que ci-haut, des éléments du groupe armé NDC, placés sous l'autorité de prévenu SHEKA se sont appropriés par la force, au préjudice de F004, les biens ci-dessus mentionnés.

2°. Les victimes représentées

- **F009 (F209)**

554. La Cour rappelle que les allégations sous examen sont tirées du récit des faits ci-haut mentionné, au travers lequel F009 (209) a affirmé que ses biens comprenant ses vêtements et des meubles meublant sa maison avaient été emportés par huit combattants du groupe armé NDC de SHEKA, en date du 28 août 2012.

555. La Cour constate, comme pour les allégations précédentes, que la défense du prévenu SHEKA est demeurée sans réaction.

556. Pour la Cour, les doléances de F009 relatives à la spoliation de ses biens paraissent, en toute vraisemblance, crédibles, en raison de leur cohérence et de leur précision quant à l'identité et au nombre d'assaillants.

557. Ainsi, la Cour conclut que durant la période et le contexte ci-haut mentionnés, huit combattants du groupe armé NDC, placés sous l'autorité du prévenu SHEKA se sont emparés des biens pré mentionnés au détriment de F009, en les acheminant à KATANGA, quartier général dudit groupe armé, où résidait SHEKA.

- **F213**

558. De l'extrait de son récit des faits ci-haut présenté, il ressort que la victime F213 affirmait qu'une moto appartenant à son beau-frère, le nommé ERIC, avait été emportée par des combattants du NDC au nombre desquels se trouvait les Sieurs GUIDON, MANDAIMA et KIKOSHO MUENGE, dans la nuit du 28/08/2012, lors de l'attaque du village de NDEKO par lesdits combattants.

559. La Cour note comme, pour les cas précédents, que la défense est demeurée muette face aux allégations de F213.

560. Pour la Cour, les déclarations de F213 ont le mérite d'être certifiées, d'autant qu'elles paraissent, non seulement cohérentes, mais également et surtout précises en ce qu'elles

donnent l'indication sur lieu et de la date de la survenance de ces faits, ainsi que sur l'identité des assaillants.

561. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour est convaincue qu'une moto appartenant à Monsieur Erick, beau-frère de F213, a été emportée par ces combattants à KATANGA, quartier général du NDC, où résidait le prévenu SHEKA.

- **F219**

562. Ses biens que la victime F219 a déclaré avoir été dépouillée par les combattants du NDC, lors de l'assaut du village de BUKONDE sont constitués des animaux domestiques, à savoir un porc, trois canards, quatre poules et quinze cochonnes dindes (cobayes).

563. Face au silence de la défense aux allégations de la victime F219, la Cour juge celles-ci, pour sa part, dignes de foi et sincères, d'une part, en raison de la cohérence caractérisant l'ensemble du récit des événements, tel que relaté ci-haut, et eu égard, d'autre part, à la sobriété de la prétention de F219, faisant éloigner dans le chef de celle-ci la recherche d'un gain quelconque indu à son profit.

564. Ainsi donc, la Cour conclut, comme pour les cas précédents, que durant la période et le contexte indiqués ci-dessus, les miliciens relevant de l'autorité du prévenu Sheka ont emporté les biens ci-dessus énumérés appartenant à F219.

- **H235**

565. La victime H235 a allégué avoir été dépouillée de tous les biens de sa maison ainsi que de vingt tôles en aluminium, appartenant à son frère, par les combattants du NDC à l'occasion de l'attaque du village de NDEKO.

566. Tout en renvoyant à sa motivation supra concernant le moyen de défense d'ordre général du prévenu SHEKA, selon lequel les allégations de H235 ne seraient pas dignes de foi aux motifs notamment que le NDC n'avait jamais combattu l'ennemi

(APCLS, FDLR et NYATURA) en dehors du territoire de WALIKALE, au point de se retrouver dans le village de NDEKO situé dans le territoire de MASISI, la Cour estime surabondamment qu'il y a lieu d'apporter foi aux allégations sous examen de H235, en raison de leur caractère jugé cohérent par rapport à l'ensemble du récit des faits, que débattu contradictoirement.

567. Eu égard à ce qui précède, la Cour est donc d'avis que durant la période et le contexte indiqués ci-dessus les biens appartenant à H235 ont été emportés sans son consentement et acheminés par les miliciens placés sous l'autorité du prévenu Sheka au quartier général du NDC où résidait même le prévenu SHEKA.

● ● ● ● ● ● ●

568. La Cour, tient par ailleurs à relever qu'il se dégage des preuves résultant des déclarations corroborées des victimes et/ ou témoins, une constante telle que tous les biens ravis à leurs propriétaires par les combattants du groupe armé NDC, prenaient la direction du Quartier Général dudit groupe

III.1.2.3.7. Allégations sur l'enrôlement et la conscription d'enfants

569. Les allégations sur l'enrôlement ou la conscription d'enfants sont portées à la fois au chef d'accusation n° 12 de l'acte d'accusation RMP 0925/NDM/2017, et à la prévention unique de l'acte d'accusation (RMP n° 1293/NDM/2018).

570. La Cour relève d'emblée que ces deux chefs d'accusation concernent les mêmes faits, et que seul celui porté par l'acte d'accusation sous le RMP n° 1293/NDM/2018, fera l'objet de la

présente analyse, en raison de la clarté qui la caractérise, notamment le lieu et la période de la commission des faits.

571. Pour rappel, il est reproché au prévenu SHEKA, en substance, aux termes de ce chef d'accusation, d'avoir engagé sa responsabilité pénale en sa qualité de commandant du NDC pour n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ses subordonnés ni pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes ou des poursuites, les éléments placés sous son autorité, lesquels ont procédé à l'enrôlement des enfants de moins de 18 ans, dans les villages et durant la période indiqués dans le présent chef d'accusation, et ce, à l'occasion des affrontements ne présentant pas un caractère international, ayant opposé les troupes du NDC aux troupes coalisés NYATURA, FDLR et APCLS.

572. Pour les mêmes raisons que celles ci-haut évoquées, la Cour n'aura égard, en l'espèce, qu'aux allégations de seules victimes, débattues contradictoirement, en l'occurrence E274, E262, E251, E249 et E247.

- **E251**

573. Assistée de ses conseils, la victime E 251 a déclaré à l'audience publique du 04/03/2019 :

« - qu'elle était enrôlé de force à l'âge de 13 ans dans le village de « PINGA, en 2012, par un certain MANDEFU alias KIKOSHU, « S3 de la compagnie, avec deux autres enfants ;

« - qu'au début, elle transportait des biens et autres effets des « combattants, avant de prendre, par la suite, une part active « aux combats, notamment à NYONGOMA et à KALE, muni « d'une arme de guerre de type AKA 47 ;
« - que des têtes des personnes tuées lors des combats, étaient « placées au bout des lances et présentées à SHEKA ;

« - qu'il y avait d'autres enfants au sein du NDC, et que les « combattants étaient soumis aux rites fétichistes avant les « combats ;

« - qu'elle avait rencontré SHEKA qui se faisait appeler « général », « dans la localité de KATANGA ;

« -que lors des combats, SHEKA portait sur son dos un de ses « enfants ;

« - que le NDC proscrivait la pratique des viols des femmes à ses « combattants ;

« - qu'elle a intégré le NDC à deux reprises, en 2012 et en 2013 ;

« - que les combattants du NDC dérobaient des récoltes auprès « des paysans qui revenaient de leurs champs ;

« - qu'elle avait définitivement quitté le groupe armé NDC, en « 2013.

574. Réagissant aux déclarations de E251, à l'audience publique du 07/03/2019, le prévenu SHEKA a, pour sa part, considéré que les allégations de la victime E257 étaient truffées d'incohérences, en renvoyant, quant à ce, la Cour à la cote 687 où la victime E251 aurait déclaré qu'elle était sortie avec les APCLS à MWESO. Ainsi le prévenu SHEKA a demandé à la Cour de rejeter les allégations de E251, au motif, d'une part, que celles-ci ne seraient appuyées sur aucune preuve, et que la concernée(E251) serait, selon lui(SHEKA), une victime menteuse fabriquée de toutes pièces pour les besoins de la cause, et une combattante de l'APCLS ou de NYATURA.

575. Aucun des moyens de défense proposés par le prévenu SHEKA ne parait pertinent ou convainquant aux yeux de la Cour, en ce que :

1°.Le prévenu SHEKA n'a apporté aucun élément susceptible d'établir que E251 était une victime fabriquée de toutes pièces à fin de nuire à sa personne, ni l'appartenance de la dite victime au groupe armé APCLS ou NYATURA, affirmation

que la Cour considère comme relevant purement d'une simple déduction subjective, car, observe la Cour, en parcourant la dernière partie de la cote 686 du dossier, vantée par la défense, il ressort que la victime E251 affirmait qu'après les combats de KALEMBE, elle s'était dérobée de l'emprise du groupe armé NDC pour se retrouver de l'autre côté de la rivière MWESO avec les combattants de l' APCLS, en débandade en saisissant cette opportunité pour reprendre ses études, après que les Forces Armées de la République Démocratique du Congo eussent récupéré la localité de PINGA occupée jadis par l'APCLS.

2°. Pour la Cour, et contrairement à l'appréhension de la défense, les déclarations de E251 sont par contre dignes de foi sur fond de plusieurs considérations évidentes. En effet, la Cour note, d'abord, que la victime E251 est demeurée constante et cohérente en indiquant de quelle manière et dans quelles circonstances elle a quitté le NDC, et en précisant les différents combats auxquels elle avait pris part ; qu'en suite, d'autres éléments corroborés notamment la reconnaissance aussi bien par la victime E251 que par d'autres victimes , en l'occurrence E274, E249 et E262, du Co prévenu LUKAMBO identifié par celles-ci sous le pseudonyme de KAMUTOTO, comme ayant été l'un des combattants du NDC [voir infra],les allégations de pillage des biens de la population, le titre de général conféré à SHEKA, [Lire infra les déclarations de E 251 E274, E249, et la déposition supra du témoin à décharge HBM] ; et qu'enfin, les dires de E251 selon lesquels le prévenu SHEKA portait son fils sur son dos lors des combats n'ont pas été contestés par ce dernier. Il en est de même par ailleurs, de la déclaration faite par E251 selon laquelle cette dernière affirmait, qu'elle avait pour mission notamment de récupérer les armes sur des dépouilles des combattants ennemis tués lors des combats, corroborant ainsi les dires du prévenu SHEKA qui a toujours affirmé que la source de provenance de

l'armement du NDC était constituée notamment de butin de guerre.

3°. Enfin, il est illusoire de décréter de mensongers les dires de E251, dès lors qu'il a été observé dans le chef du prévenu SHEKA un mutisme déconcertant au sujet du personnage de KIKOCHU cité, d'une part, par F213 comme l'une des figures de proue du NDC [voir supra], et présenté, d'autre part, par E251 comme la personne qui l'avait recrutée au sein du NDC ;

576. Eu égard à tout ce qui précède, et considérant que les témoignages à décharge n'ont apporté aucun élément susceptible de voler au secours des arguments de la défense, la Cour conclut que durant la période et le contexte ci-haut, la victime E251 âgée de 12 ans, a été recrutée dans la localité de PINGA par monsieur MANDEFU, l'un des proches du prévenu Sheka placé sous l'autorité de ce dernier.

- **E262**

577. La victime E262 a déclaré à l'audience publique du 08/03/2019, qu'elle s'était enrôlée, à l'âge de 12 ans, dans le rang du NDC, au village de TWAMAKURU, en avril 2012, et qu'elle était reçue par monsieur SHEBI, le S3 du troisième Bataillon (Bn) de la 4eme Compagnie (Cie) ; qu'elle avait pris part au combat, en se plaçant sur la première ligne du front, à PINGA, NYONGOMA et à KALEBO qu'elle allait aux combats, au début, sans arme, mais qu'elle s'était, par la suite, emparé d'une arme de guerre de type AKA 47, auprès d'un combattant ennemi blessé sur le champ de bataille ;qu'elle avait vu SHEKA qui se faisait appeler général, pour la première fois, à MUNA ; que les têtes des personnes tuées lors des combats étaient présentées en guise de trophée à SHEKA ; que SHEKA portait sur son dos un enfant, lorsqu'il combattait ; qu'en dehors des combats, les miliciens du NDC l'utilisaient pour d'autres taches, notamment puiser de l'eau pour ces derniers ; qu'elle avait intégré le groupe armé NDC à deux reprises, en 2012 et en 2013 ; que le NDC proscrivait la pratique

de viol des femmes, et que les combattants du NDC se livraient à des actes de rapines au préjudice des paysans qui revenaient de leurs champs ; qu'elle avait quitté le groupe NDC en 2013, suite à la souffrance.

578. Il sied de signaler qu'invitée par la Cour à identifier parmi les quatre prévenus, monsieur SHEKA, la victime E262 a eu des hésitations en désignant dans un premier temps NDOOLE, avant de se raviser, en indexant cette fois-là SHEKA, et en précisant que le Co prévenu NDOOLE était plutôt un médecin qui soignait SHEKA et d'autres miliciens du groupe armé NDC.

579. Pour sa part le prévenu SHEKA s'est refusé de présenter sa défense aux allégations de E262 ,en exigeant au préalable, d'une part, que sa sécurité fut garantie et assurée par la communauté internationale, par le biais de la Mission des Nations Unies pour la Stabilisation du Congo ,en sigle la MONUSCO, et en exigeant, d'autre part, la couverture par la presse, de son intervention, au motif qu'il entendait faire des révélations qui seraient susceptibles d'impliquer certaines personnalités politique du pays[l'audience publique du 11/03/2019].

580. Pour sa part, ayant estimé que la sécurité du prévenu SHEKA et de ses comparses était d'ores et déjà assurée par un détachement de militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo commis à cette fin à la garde dudit prévenu et de son consort, NDOOLE la Cour a considéré qu'en gardant silence, le prévenu SHEKA a usé d'un droit lui reconnut par la loi, en recueillant les avis et considérations des autres parties, lesquelles ont demandé à la Cour de faire foi aux déclarations de E262.

581. Ainsi, examinant les allégations de E262, la Cour, non seulement, juge celles-ci, constantes, cohérentes et précises- en ce que la victime E262 a indiqué, aussi bien dans son récit des faits antérieur que dans sa déposition à l'audience, le lieu, les circonstances ainsi que la période de son enrôlement en donnant l'identité de la personne qui l'avait accueillie- ; mais note aussi que lesdites allégations sont corroborées notamment par les dires

de E251, s'agissant du titre de « Général » que s'était attribué SHEKA, de la qualité de médecin personnel de SHEKA, dans le chef de NDOOLE, de la raffine des récoltes auprès des paysans par les miliciens du NDC et de la présentation des têtes des personnes tuées auprès du prévenu SHEKA.

582. De tout ce qui précède, la Cour est convaincue que durant la période et le contexte mentionnés ci-haut, la victime E262 âgée de moins de 15 ans s'est fait enrôler dans le groupe armé NDC et accueilli par monsieur SHEPI, et a participé aux combats et exécuté certaines tâches.

- **E274**

583. Lors de sa comparution devant la Cour, à l'audience publique du 01/03/2019, la victime E274 assistée de ses conseils, a déclaré qu'elle avait intégré volontairement le NDC où elle avait trouvé plus de 150 enfants, à IRAMESO, en 2009 , pour venger la mort de ses parents, alors qu'elle n'avait que 17 ans ,et accueillie à cette fin par un certain BOS qui exerçait les fonctions de commandant compagnie, et qui lui avait appris le maniement de l'arme AKA 47 ; que l'axe IRAMESO-IRUMBA était placé sous le commandement de monsieur MANDAIMA qui était, à l'instar de GUIDON et de JOB , un proche de SHEKA appelé « Général »; qu'elle a vu le prévenu SHEKA pour la première fois au village MUNYULI, qu'elle a quitté le groupe armé NDC et a été démobilisée en 2013 par le biais de la MONUSCO, pour être accueillie à BWEREMANA par le T2 de la 8eme Région Militaire.

584. Il sied de rappeler qu'à l'audience susdite la victime E274 a reconnu les Co prévenus LUKAMBO Jean Claude en l'identifiant sous l'appellation de KAMUTOTO et NZITONDA, en qualité respective du combattant du NDC et de « COORDO » c'est à dire coordonnateur des FDLR dans le territoire de WALIKALE.

585. Réagissant aux déclarations de la victime E274, le prévenu SHEKA a commencé par faire poser à cette dernière la question

de savoir si elle connaissait certains combattants des FDLR déployés dans les secteurs où elle a prétendu avoir combattu ; de sorte que, suite à la réponse négative de E274 sur ce, le prévenu SHEKA et son conseil ont conclu que E274 n'a jamais été combattant du NDC et qu'il s'agissait, selon eux, d'une personne ramassée à BIRERE (un quartier de la ville de Goma jouxtant l'aéroport international de Goma), pour le besoin de la cause.

586. Par ailleurs, le prévenu SHEKA a jugé de mensongères les déclarations de E274, d'autant plus que les unités du NDC étaient constituées non pas de sections et des compagnies, comme l'a affirmé E274, mais plutôt de régiments, pelotons et sections. Aussi, a ajouté la défense, le fait que E274 ait déclaré ignorer l'existence à IRAMESO, des cimetières, et l'absence de la preuve de dépôt, à la MONUSCO par E274 de l'arme AKA 47 qu'elle a prétendu avoir utilisé en sa qualité de combattant du NDC doivent être considérés comme une évidence attestant que E274 n'a jamais été un combattant au sein du NDC.

587. Jetant un regard sur les moyens de défense ci-dessus présentés par le prévenu SHEKA, la Cour note, certes, une divergence entre la défense et E274 au sujet de la dénomination des unités ayant constitué le NDC.

588. La Cour prend note de ce que le prévenu SHEKA est la personne attitrée à donner des détails, en sa qualité du groupe armé NDC, sur la structure des forces ayant constitué ledit groupe ; mais estime, pour sa part, qu'une telle divergence ne saurait avoir pour effet d'ébranler l'essentiel des déclarations de la victime E274, eu égard, non seulement au caractère cohérent du récit sur certains points notamment l'indication du lieu, de la période, des circonstances de son incorporation, l'identité du recruteur (le Capitaine BOSSE), le front sur lequel elle était engagée (axe IRAMESO-IRUMBA) et le commandant de ce secteur opérationnel (le nommé MANDAIMA) ainsi que les circonstances

ayant présidé à sa démobilisation ; mais, aussi au fait que les dires de E274 sont corroborés, dans une certaine mesure, par ceux des victimes E251 et E262, qui ont également déclaré que le prévenu SHEKA se faisait appeler « général » et que le co prévenu LUKAMBO Jean Claude alias KAMUTOTO était un combattant du NDC.

589. Par ailleurs, pour la Cour, le silence, à tout le moins de concertant de la part de la défense face aux détails importants tirés du récit de E274, en l'occurrence, le rôle joué par MANDAIMA, et celui du capitaine BOSSE au sujet de l'existence du front opérationnel sur l'axe IRAMESO-IRUMBA, constitue un réconfort substantiel aux allégations de E274, et susceptible de convaincre la Cour. Par contre, parait dénoué de toute pertinence, puisque n'ayant aucun lien avec les faits de l'espèce ni le contexte de ceux-ci, l'argument de la défense tiré du caractère mensonger de la déposition de la victime E274 au motif que celle-ci a déclaré qu'elle ignorait qu'il existait des cimetières à IRAMESO. La Cour ne peut non plus accorder un quelconque crédit au moyen de la défense, tiré de l'absence de preuve du dépôt à la MONUSCO de l'arme utilisée par E274, en faisant sienne, pour se faire, l'intervention de l'accusation consistant à renvoyer le prévenu SHEKA à la cote 813-débattue contradictoirement -, où il déclarait lors de l'instruction pré juridictionnelle, notamment : « je sollicite la libération de ces deux civiles qui sont venus m'accompagner, … ils sont des innocents. Mon souhait est de finaliser avec la rédaction et d'harmoniser avec le gouvernement pour mes hommes qui sont toujours dans le brousse puisse me rejoindre avec tous les matériels en leur possession pour une paix durable ».

590. De tout ce qui précède, la Cour estime qu'il y a lieu de faire foi aux déclarations de E274, et conclut que durant la période et le contexte indiqués ci-haut, E274 âgé de 17 ans s'était fait enrôlé dans le groupe armé NDC par l'entremise du nommé BOSSE placé sous l'autorité du prévenu SHEKA.

- **E253 (E261)**

591. A l'audience publique du 07/03/2019,la victime E 253 (E261), assistée de ses conseils, a déclarait qu'elle était âgée de 9 ans lorsqu'elle avait été enrôlée dans le groupe armé NDC, le 02/02/2010, à KAILENGE, par le nommé CHUYI qui assumait la fonction de S5, avant sa mort en 2014, lors des combats contre les FDLR ; qu'elle était accueillie au campement du NDC par le nommé MANDAIMA, qui l'avait présentée auprès de SHEKA, tandis que monsieur LOOCKO qui assumait les fonctions de S3 secondé par monsieur KASEREKA lui apprenait le maniement d'armes, avec sept autres enfants ;qu'elle était utilisée, tout au début à certaines tâches, notamment puiser de l'eau, garder les gris-gris fabriqués par un féticheur, le nommé KADET, procéder au tatouage des combattants du NDC, avant les combats, afin de les rendre invulnérables aux balles de l'ennemi, avant d'assumer, par la suite, les fonctions de chef d'escorte du commandant MANDAIMA, en prenant même part aux combats, munie d'une arme AKA 47 ; que le prévenu SHEKA qui se faisait appeler « GÉNÉRAL » était le commandant du NDC, secondé par monsieur GUIDON; que pour se nourrir les combattants du NDC ravageaient les champs de la population ; que s'agissant des opérations militaires, le NDC avait livré grandes batailles à PINGA, en 2012 et 2013(cette dernière ayant opposé les combattants du NDC aux commando des Forces Armées de la République Démocratique du Congo, avec des pertes énormes dans le camp ennemi), à KASHUKA, en 2013, contre l'APCLS, NYATURA et les Forces Armées de la République Démocratique du Congo ; et enfin, à KAILEMBE et à KOSOVO.

592. Ayant la parole, le prévenu SHEKA a commencé par affirmer que le NDC était arrivé à PINGA en 2012 et non en 2010 et que la bataille de PINGA contre les FDLR avait eu lieu, selon lui, contrairement aux déclarations de E253, avant de se verser dans silence, en exigeant une fois de plus que sa sécurité fut garantie.

593. La Cour fait siens les avis et considérations des autres parties en estimant que l'ensemble du récit des faits, présenté par E253 a le mérite d'emporter la conviction des juges en raison, non seulement, de son caractère cohérent, précis et détaillé, (s'agissant du lieu, de la période de son enrôlement dans le NDC, de l'identité de son recruteur, en l'occurrence le nommé CHUYI Bienvenu, S5 de l'unité, tué en 2014, lors des combats contre les FDLR, et des autres officiers notamment MANDAIMA dont elle était devenue par la suite chef d'escorte LUCKOO et KASERAKA (S3 et S3 Adjoint),ainsi que les différentes tâches par elle(E253)accomplies, et consistant à conserver le gris-gris, à pratiquer le tatouage sur les combattants avant les opérations, et à participer activement aux combats à l'aide de l'arme AKA 47,lors des différentes campagnes), mais, également du fait que ledit récit des faits est corroboré sur plusieurs points, notamment, la pratique de gris-gris [voir déclaration du prévenu SHEKA, de E251, des témoins à décharge HBM, HMM],le titre de général attribué au prévenu SHEKA [voir déclarations de E274, E251, E249 et du témoin à décharge HBM],la rapine des produits champêtres auprès des paysans [voir déclarations E262, E247 et E249], le titre et le rôle joué par certains personnages, notamment MANDAIMA et GUIDON [voir déclarations de E274, E247 et E262], le nommé FOUDRE, T3 adjoint du NDC, suivant l'organigramme du NDC présenté par le prévenu SHEKA [Cfr cote 783, audience publique du 31/01/2019],la qualité des combattants du NDC dans le chef de KIKOCHU et MWENGE [voir déclarations de F213] et de LUKAMBO Jean- Claude alias KAMUTOTO, l'un de Co prévenu [voir E274, E262, E251 et E249].

594. La Cour est donc convaincue, eu égard à tout ce qui précède que, durant la période et le contexte indiqués ci-haut, la victime E253 âgée de neuf ans a été accueillie par le nommé CHUYI Bienvenu dans le rang du groupe armé NDC et a été utilisée dans l'exécution de plusieurs tâches, après avoir été présentée auprès du prévenu Sheka par MANDAIMA.

- **E247**

595. Assistée de ses conseils à l'audience publique du 11/03/2019, la victime E247 a déclaré qu'elle était enrôlée dans le NDC, à l'âge de 10 ans, et présentée au prévenu SHEKA par monsieur MASIYA SIFA alias TONDEUSE, après que ce dernier eut tué ses parents, en 2012, à KOSOYO ; qu'au début de son enrôlement, elle puisait de l'eau, et préparait de la nourriture pour les combattants du NDC, avant de prendre, par la suite, part aux combats ; qu'elle avait vu le prévenu SHEKA à PINGA, et que GUIDON était l'adjoint de celui-ci(SHEKA), tandis que MANDAIMA était parmi ses proches; que les miliciens du NDC recouraient à la rapine pour se nourrir ; et que suite à la souffrance, elle avait quitté le NDC en 2012.

596. Il sied de signaler que lors de son intervention devant la Cour, la victime E247 a reconnu deux Co accusés du prévenu SHEKA, en l'occurrence, NDOOLE BATECHI Jean et LUKAMBAO Jean-Claude alias KAMUTOTO, respectivement d'infirmier traitant du prévenu SHEKA et de combattant du NDC, en précisant qu'elle avait vu LUKAMBO KAMUTOTO à PINGA.

597. Invité par la Cour à présenter ses moyens de défense, Le prévenu SHEKA s'est refusé de réagir aux dires de E247, en réitérant ses exigences concernant sa sécurité personnelle.

598. Ayant jugé de capricieuse l'exigence du prévenu SHEKA, les autres parties ont demandé à la Cour d'avoir égard aux déclarations de E247, en considérant que celles-ci reflétaient, de part leur constance, la vérité sur les faits.

599. Pour la Cour, et dans la mesure où précédemment le prévenu SHEKA a pu rencontrer la victime E251 dans ses déclarations, sans que sa propre sécurité n'eut été mise en danger, la Cour se doit d'interpréter les exigences sécuritaires posées par le prévenu SHEKA comme relevant, non seulement de la pure caprice, mais également et tout simplement du subterfuge tendant au dilatoire,

et note, au terme de l'analyse des allégations de E247, que celles-ci paraissent, en toute vraisemblance, digne de foi.

600. En effet, la position de la Cour sur ce, est fondée sur le caractère constant et précis des allégations faites par la victime E247 aussi bien lors de la phase pré juridictionnelle que juridictionnelle en ce que certaines évidences marquantes paraissent décisives pour en établir la certitude, à savoir, d'une part, l'indication du lieu, des circonstances de la période de l'enrôlement de la victime E247 et de l'identité du recruteur de celle-ci ainsi que des tâches auxquelles cette dernière était astreinte au sein du NDC ; et d'autre part, le caractère corroboré desdites allégations sur plusieurs points, notamment concernant certains personnages, en l'occurrence monsieur MASIYA SIFA alias« TONDEUSE », non contesté par le prévenu SHEKA et présenté par ce dernier comme l'officier du NDC ayant eu la fonction de T3 adjoint, messieurs GUIDON et MANDAIMA ainsi que les deux co accusés NDOOLE et LUKAMBO, cités et /ou désignés par les victimes ci-dessus qualifiées, dans leurs rôles ou titres respectifs, ainsi que de la provenance des moyens de substance des combattants du NDC à savoir, la rapine des biens de la population, ainsi que l'ont attesté lesdites victimes.

601. Considérant tout ce qui précède, la Cour conclut que dans la période et circonstances évoquées ci-haut dans le présent chef d'accusation, la victime E247 a été recrutée, à l'âge de 10 ans, par monsieur MASIYA SIFA alias TONDEUSE, T3 du NDC et présentée au prévenu SHEKA.

- **E249**

602. Assistée de ses conseils, la victime E249 a déclaré, à l'audience publique du 11/03/2019, qu'elle était incorporée par la force, à l'âge de 13 ans, par GUIDON, à PINGA, au mois de février en 2012 ; qu'elle avait entre autres comme tâches :ravir des animaux domestiques et autres biens aux paysans,

notamment dans les localités de KILIBA et de BUKONDE, et qu'elle était utilisée comme pourvoyeuse en munitions, lors des affrontements, notamment dans la localité de NDEKO ; qu'elle a connu SHEKA qui se faisait appeler « Général », et dont l'habitation de campagne constituée des tentes, et ornée des peaux de différents animaux sauvages et d'un crâne humain en squelette déposé sur une table, servait également de résidence familiale pour sa femme et ses six enfants ; que les têtes des personnes tuées étaient présentées à SHEKA qu'entouraient d'autres personnes influentes au sein du NDC notamment GUIDON son adjoint, et les nommés BATA(T5), mort aux combats et FOUDRE(T3 adjoint) ; et qu'elle avait quitté le NDC, en 2012, après avoir passé trois mois dans le campement.

603. Il sied d'indiquer que lors de sa comparution, la victime E249 a reconnu les Co accusés LUKAMBO sous le sobriquet de KAMUTOTO et NDOOLE en les identifiant respectivement comme membre du NDC, et infirmier soignant de SHEKA.

604. Invité par la Cour à faire valoir ses moyens de défense, le prévenu SHEKA a plutôt réitéré ses exigences antérieures relatives à sa sécurité, en demeurant silencieux.

605. Prenant en compte l'opinion des autres parties, telle que spécifiée dans les cas précédents, et réitérant sa position au sujet de l'attitude du prévenu SHEKA, la Cour estime que les déclarations de la victime E249 présentent quelque mérite susceptible d'être prises en considération, et ce, pour deux raisons que voici :

1°. leur caractère constant cohérent en ce que, aussi bien lors de l'instruction pré juridictionnelle que devant la Cour, la victime E249 a décrit et donné des indications précises et détaillées concernant le déroulement des évènements, à savoir, le lieu, la période et circonstances de son enrôlement, les tâches auxquelles elle était astreinte, certains personnages importants du NDC (prévenu SHEKA commandant, GUIDON commandant second, PANDA

FOUDRE T3 adjoint, BATA T5 et mort aux combats), l'habitation du prévenu SHEKA et la composition familiale de celui-ci et ;

2°. Le caractère corroboré des déclarations de E249 par les récits d'autres victimes, s'agissant notamment :

- Des actes de rapine des biens de la population par les miliciens du groupe armé NDC [voir déclarations supra des victimes sus qualifiées] ;
- Le titre de général que s'est attribué le prévenu SHEKA [voir déclarations supra des victimes et témoins à décharge sus visés] ;
- Les personnages influents du NDC, et leurs attributions respectives, tels que GUIDON (commandant adjoint NDC), PANDA FOUDRE T3 adjoint, BATA T5, mort aux combats [voir déclarations supra des victimes sus visées et organigramme du NDC présenté par le prévenu SHEKA devant la Cour], BATA qui fut T5 et mort au combat [voir déclarations de MAYELE KIKUNDA (cote 1708) et de E251 (devant la Cour et cote 685 du dossier) ;
- Les trophées présentés au prévenu SHEKA, et constitués des têtes des personnes tuées [voir déclarations supra des victimes sus indiquées].

606. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour conclut que dans des circonstances et période mentionnées dans le chef d'accusation sous examen, la victime E249, âgée de 13 ans, a été enrôlée de force dans le groupe armé NDC par SHIMIRAY GUIDON, et participait aux combats.

II.1.2.4. LES FAITS SE RAPPORTANT A LA MORT DU COLONEL CHUMA et sa suite, mis à charge de NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude Alias KAMUTOTO

607. Les faits liés à la mort du colonel CHUMA et sa suite, mis à charge de deux sus cités, sont respectivement portés sur les actes

d'accusations RMP n° 0925/NDM/2017 et RMP n° 1292/NDM/2018.

608. Pour rappel, l'accusation poursuit, en substance de ce qui est énoncé dans les actes d'accusation ci-dessus, les prévenus SHEKA et LUKAMBO, pour avoir, respectivement, abusé de son autorité sur ses miliciens en provoquant directement ces derniers à donner la mort par balles au Colonel CHUMA et sa suite au cours d'une embuscade ; et exécuté matériellement les actes ayant donné la mort des victimes sus qualifiées.

609. Interpellés par la Cour aux fins de présenter leurs moyens de défense, les prévenus SHEKA et LUKAMABO ont systématiquement nié ces faits, en proposant leurs moyens de la manière ci-après :

1. S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA

610. Prenant la parole à l'audience publique du 09/01/2020, le prévenu SHEKA a déclaré que se trouvant à KAHANDE, à une si longue distance du lieu du drame, il ne pouvait être impliqué ni de près ni de loin dans la mort du colonel CHUMA qu'il a affirmé avoir connu dans le maquis(groupe MAIMAI), et avec qui, a-t-il ajouté, il entretenait de bonnes relations par la suite, lorsque celui-ci était élevé successivement aux fonctions de commandant de la ville de BUKAVU, et de Commandant du Secteur Opérationnel à WALIKALE, en évoquant, la tentative d'enlèvement qu'aurait orchestrée à leur encontre, le gouvernement de KIGALI, par le biais de BOSCO NTAGANDA ,en affrétant un aéronef escorté par le colonel MASOZERA pour le besoin de la cause.

611. Enfin, le prévenu SHEKA a, dans le même ordre d'idées, renchéri en évoquant certaines faveurs qu'il avait obtenues de la part du Colonel CHUMA, notamment la libération de ses deux femmes (de SHEKA) arrêtées et détenues par le service de renseignement du Secteur Opérationnel, et l'implication personnelle du Colonel CHUMA dans la rétention par la CENI de sa candidature (de

SHEKA) à la députation nationale, à l'occasion des échéances électorales de 2011.

612. Selon, maître Alexis OLENGA la mort du Colonel CHUMA était consécutive au fait que le prévenu SHEKA avait rejeté l'offre proposée par KIGALI et l'ex chef de l'Etat congolais, invitant son client à accepter de présider aux destinées du M23, eu égard au dynamisme dont il faisait preuve. De sorte que, la mort du Colonel CHUMA ne pouvait être que la conséquence de son incapacité de n'avoir pas pu convaincre SHEKA d'accepter cette offre [voir note de plaidoirie de la défense, pages 6 et suivantes]. D'où, a poursuivi maître OLENGA, un plan visant à éliminer physiquement le colonel CHUMA et le Colonel PILI PILI, Commandant 813e régiment basé à WALIKALE, soupçonné lui aussi d'avoir été un proche de celui-là, avait été mis en place.

613. Ainsi, le conseil sus nommé a considéré que les auteurs de l'embuscade tendue au convoi du Colonel CHUMA, ne pouvaient se recruter que parmi les militaires loyalistes d'origine RWANDOPHONES, faisant partie du Régiment déployé sur ce tronçon.

614. À l'appui de son opinion, maître OLENGA a évoqué, non seulement les dépositions de la partie civile, le 1er sergent major MAKELELE, aux termes desquelles, le tronçon sur lequel l'embuscade avait eu lieu était jalonné des militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo, placés sous le commandement du capitaine SHALANGABO SADIKI ZIDANE, mais également la déposition de monsieur BISIMWA qui aurait vu les militaires habillés en tenue des Forces Armées de la République Démocratique du Congo et appartenant à la compagnie commandée par le capitaine ZIDANE [cfr note de plaidoirie, page 8 et suivantes], ainsi que ce qu'elle a qualifié d'indices plaidant en faveur de sa thèse, à savoir, que seuls les officiers congolais étaient tués, à lors que ceux d'origine RWANDOPHONES étaient sortis indemnes, en l'occurrence le

Colonel AFRICA et le Colonel MANZI qui, du reste, s'était rallié peu de temps après, au M23. [Voir note de plaidoirie, pages 9 et suivantes].

615. Par ailleurs a renchéri la défense, le fait que l'adjudant BEMBELEZA eut ouvert le feu par méprise sur son compagnon, le lieutenant NKULU, et que l'appareil censé avoir filmé et enregistré toutes les séquences de cette embuscade, selon la partie civile, le 1er sergent MAKELELE, n'eut pas été produit par l'accusation, place celle-ci devant une impasse telle que son action ne parait fondée sur aucune preuve fiable.

616. Répliquant, à l'audience publique du 10/01/2020, aux moyens de défense du prévenu SHEKA, l'accusation a, tout en insinuant que toute alliance était susceptible de conduire au déboire, en invoquant le cas des Etats-Unis- SADAM HUSSEIN et Etats unis- BEN LADEN, indiqué que l'ordre de tendre l'embuscade au convoi dont faisait partie le Colonel CHUMA et ses compagnons infortunés avait été donné par le prévenu SHEKA, en sa qualité de commandant du NDC et mis en exécution par son commandant second, monsieur GUIDON, tout simplement parce que deux chèvres trouvées dans la maison de SHEKA, lors de l'opération de nettoyage du tronçon routier WALIKALE-MASISI, (infesté par des éléments du NDC par l'érection des barrières illicites), menée par les éléments des Forces Armées de la République Démocratique du Congo commis à cette opération, étaient emportées. En outre, l'accusation s'est appuyée sur les déclarations faites par le Co prévenu LUKAMBO, lors de l'instruction préparatoire, au travers lesquelles celui-ci affirmait, en sa qualité de chef escorte de monsieur GUIDON, qu'il faisait partie des éléments NDC, placés sous le commandement de GUIDON, à l'occasion de cette embuscade.

2. S'agissant du prévenu LUKAMBO Jean Claude alias KAMUTOTO.

617. Ayant à son tour la parole pour présenter ses moyens de défense, le prévenu LUKAMBO a déclaré qu'il n'a jamais fait partie des Forces Armées de la République Démocratique du Congo et qu'il n'avait rien à voir avec la mort du colonel CHUMA et des autres infortunés, en indiquant qu'au moment de cet incident survenu en 2012, il se trouvait à KISANGANI chez son grand-frère connu sous le nom de MWIMA.

618. Dans sa réplique l'accusation a confronté le prévenu LUKAMBO à ses déclarations faites lors de l'instruction pré juridictionnelles, et contenues dans les procès-verbaux de l'enquête préliminaire, déclarations au travers lesquelles le prévenu LUKAMBO avait avoué avoir, en sa qualité de chef d'escorte de GUIDON, fait partie des combattants du NDC, placé, sous le commandement de GUIDON, et auteurs de l'embuscade ayant conduit à la mort du Colonel CHUMA et ses compagnons, en 2012, aux environs du village BUNYAMPURI.

619. Pour sa part, le prévenu LUKAMBO a, de la même manière qu'à l'audience publique antérieure du 27/06/2019, consacré à l'examen des faits se rapportant au mouvement insurrectionnel, mis à sa charge, réfuté lesdites déclarations au motif, tantôt qu'il n'avait jamais été entendu sur procès-verbal par la police judiciaire de la 34e région militaire, tantôt, qu'il était torturé par l'officier de police judiciaire verbalisateur.

3. La position de la Cour

620. La Cour rappelle, qu'elle a entendu le Lieutenant NKULU et le 1SM MAKELELE, parties civiles en la cause, qui faisaient également partie du convoi du Colonel CHUMA. Ces deux parties civiles ont tour à tour, à l'audience publique du 24/01/2020, ce qui suit :

Le Premier Sergent Major MAKELELE

621. Le 1er sergent major a déclaré qu'il était le chargé de sécurité du colonel KAMATIMBA PILIPILI Josué, Commandant du 813e

régiment déployé dans les secteurs de KASHEBERE, KIBWA et WALIKALE, lorsqu'en avril 2012, ce dernier reçut du colonel CHUMA BALUMISA, Commandant du 84eme Secteur Opérationnel basé à WALIKALE, l'ordre de pacifier le tronçon routier situé entre WALIKALE et MASISI, précisément sur l'axe routier BUNYAMPURI et ses environs, infestés par les combattants du NDC/SHEKA, en y érigeant des barrières pour rançonner la population.

622. Après avoir exécuté cette mission, a ajouté le 1er sergent major MAKELELE, en délogeant les miliciens du NDC, le colonel CHUMA, le colonel PILIPILI ,le colonel MANZI, et le colonel AFRICA, chef d'État-major du Secteur Opérationnel, avaient, après évaluation de l'opération, décidé, vers 18 heures 30 minutes, de retourner à BUNYAMPURI, à bord de deux jeeps de type militaire ; la 1ère jeep conduite par le colonel MANZI, ayant à son côté le Colonel KAMATIMBA PILIPILI (dans le cabine), était escortée par les éléments assurant respectivement leurs escortes ; tandis que dans la seconde jeep conduite par le colonel CHUMA, prenaient place, le Colonel GAENGERE et le Colonel AFRICA dans la Cabine ainsi que leurs escortes respectives. Et qu'avant d'arriver à destination, les deux Jeeps étaient tombées dans une embuscade tendue par les éléments du NDC, en essuyant des tirs provenant du devant et sur du flanc droit de la route, et se soldant, après des échanges des tirs qui avaient duré presque toute la nuit, par des dégâts humains et matériels importants, à savoir :

1°. La mort des colonels CHUMA et PILIPILI (dont les corps étaient respectivement retrouvés, dans la brousse, dénudé, mutilé, et dans le véhicule), et de plusieurs militaires faisant partie de ces escortes ;

2°. L'incendie des deux jeeps et la perte de plusieurs armes emportées par l'ennemi ;

- Le 1 sergent major MAKELELE a, enfin, terminé son récit en indiquant que du nombre de survivants de cette attaque, se trouvaient notamment ;
- Le Colonel AFRICA ;
- Le Colonel MANZI qui n'était réapparu qu'au lendemain, très tôt, en provenance de l'endroit où le corps du colonel CHUMA avait été retrouvé ;
- Et le Lieutenant NKULU alias Américain blessé par imprudence à l'œil droit par l'adjudant BEMBELEZA ;
- Ainsi que lui-même (1SM MAKELELE), après avoir perdu ses dents en sautant du véhicule lors de l'attaque, et que n'ayant complètement perdu connaissance, il avait entendu les assaillants parmi lesquels, monsieur SHIMARAY GUIDON, discuter avec le colonel CHUMA dans la brousse, en lui exigeant l'argent destiné au fond de ménage de son unité en sa possession en déterminant même le montant exact.

Le lieutenant NKULU

623. Comparaissant à l'audience publique du 24/01/2020, le Lieutenant NKULU a déclaré qu'il était administré au 84e secteur opérationnel basé à WALIKALE, placé sous le commandement du colonel CHUMA BALUMISA Jonathan dont il était l'escorte lorsqu'au mois d'avril 2012, lorsque celui-ci avait transmis les instructions de la hiérarchie aux membres de son état-major, en l'occurrence, le Colonel MANZI, son adjoint chargé des opérations, et renseignements, et le Lieutenant-Colonel AFRICA, son chef d'état-major, instructions selon lesquelles les opérations militaires offensives devraient être déclenchées contre le rebelles du NDC, en vue d'ouvrir le tronçon routier MASISI-WALIKALE occupé par lesdits rebelles. C'est ainsi qu'il avait fait appel au Colonel PILIPILI pour un briefing, étant donné que le régiment devant mener cette opération relevait de celui-ci ; tandis que, le colonel MANZI, avait désigné le capitaine ZIDANE, son chef escorte, pour assurer l'escorte du Colonel CHUMA.

624. Le jour suivant, soit le 19 avril 2012, a-t-il ajouté, l'escorte formée de deux jeeps de type militaire, dont celle du Secteur opérationnel, conduite par le Colonel MANZI (devant servir d'ouvrir l'itinéraire), suivie de celle du 813e régiment, conduite par le colonel CHUMA, et à bord de laquelle il (Lieutenant NKULU) avait pris place avec une vingtaine d'éléments, avaient quitté WALIKALE-Centre, vers 17 heures , pour se rendre dans la localité de BUNYAMPURI dont CHEKA était originaire, et cela, en dépit de l'avis défavorable du Colonel PILI PILI qui avait estimé que le milieu n'était pas complétement nettoyé.

625. Le Lieutenant NKULU a poursuivi sa déposition en indiquant que deux chèvres, une arme de guerre de type PKM en mauvais fonctionnement, ainsi qu'une chaine des munitions en rouille, récupérées lors des affrontements, étaient présentées au Colonel CHUMA. Le Lieutenant NKULU a ajouté qu'après l'évaluation des opérations, le cortège avait quitté BUNYAMPURI pour retourner à WALIKALE.

626. Pour terminer son intervention, le Lieutenant NKULU a décrit les circonstances de l'embuscade en indiquant qu'après la traversé du pont situé non loin de la position tenue par les éléments de la compagnie commandée par le capitaine Zidane, lors du passage dudit convoi, à l'aller, celui-ci était tombé dans une embuscade, en essuyant des tirs provenant aussi bien d'en face que du flanc gauche du tronçon, occasionnant ainsi des morts et des blessés dont lui-même (lieutenant NKULU) , à l'œil gauche.

627. La Cour tient à rappeler que de tous les témoins à décharge, ayant déposé, seul HTK a évoqué les faits de l'espèce, en indiquant qu'il avait entendu, dans la nuit des faits, des coups de feu en provenance de la localité de BUNYAMPURI située à plus au moins 9 km de celle de LUVUNGI où il se trouvait, et qu'il avait entendu un notable de sa localité dire que le colonel CHUMA aurait tué à la suite des disputes survenues entre les

Militaires des Forces Armées de la République Démocratique du Congo d'origine Congolaise et ceux d'expression RWANDOPHONE.

628. Pour sa part, l'accusation, sollicité et obtenu de la Cour la comparution du Capitaine Zidane aux fins d'éprouver l'argumentaire de la défense selon lequel, d'une part, sur le secteur où l'embuscade avait eu lieu, était positionnée une Compagnie placée le commandement du suscité, et d'autre part, les combattants du NDC n'avaient jamais affronté les éléments des FARDC avant l'embuscade, au motif que le tronçon routier reliant la localité de BUYAMPURI au Territoire de MASISI, aurait prétendument été infesté par ceux-là (combattants du NDC), en prétextant, que ce secteur se trouvait sous l'occupation des Forces Armées régulières.

629. Entendu devant la Cour à l'audience publique du 20/02/202, le capitaine ZIDANE, de son vrai nom, SHARANGABO SAIDI, a dans sa déposition qu'il avait quitté son unité basée à MUBI, sur instruction de son Commandant d'unité pour faire mouvement et se placer non loin d'une position occupée par le Lieutenant-colonel Mike, avant d'atteindre le pont pour assurer la sécurité de l'escorte du colonel CHUMA qui devait se rendre à BUNYAMPURI. Le Capitaine Zidane a ajouté qu'après le passage du Colonel CHUMA, son unité s' était engagée, dans l'après-midi, dans la poursuite du nettoyage des lieux, suite aux coups de feu sporadiques tirés par les éléments du NDC dans ce secteur ; et qu'il ne s'était rendu sur le lieu de l'embuscade situé à plus au moins 5 km, qu'au lendemain, aux environs de 07 heures, pour constater les dégâts, à savoir, deux colonels et certains militaires des FARDC tués, plusieurs blessés parmi lesquels le colonel KAHENGERE et le Premier Sergent Major MAKELELE, ainsi que, l'incendie de deux Jeep de type militaire de FARDC.

D.3. Position de la Cour

630. Face aux dénégations systématiques des prévenus SHEKA et LUKAMBO, la Cour s'est investie dans la recherche de la manifestation de la vérité en décortiquant toutes les considérations en présence afin d'asseoir son intime conviction, à savoir, les moyens développés par la défense des dépositions des victimes et/ ou témoin, ainsi que l'appréhension de l'accusation.

1°. S'agissant du prévenu LUKAMBO

631. L'unique moyen de défense proposé par le prévenu LUKAMBO a consisté essentiellement à méconnaître ses déclarations antérieures lui opposées par l'accusation, et contenues dans le procès-verbal de l'enquête préliminaire.

632. La Cour rappelle que cette question a déjà fait l'objet des débats, à l'occasion de l'examen des déclarations du prévenu LUKAMBO, contenues dans le même procès-verbal relatant le récit par ce dernier des faits se rapportant aussi bien au mouvement insurrectionnel qu'aux circonstances de la mort du Colonel CHUMA et de ces compagnons.

633. Point n'est donc besoin de s'y attarder, et la Cour renvoi, par conséquent, à ses considérations supra, en retenant que toutes les déclarations faites par le prévenu LUKAMBO, et contenues dans ledit procès-verbal, y compris celles concernant les faits de l'espèce, doivent faire foi.

634. En effet, la Cour note que répondant à la question numéro 16, lui posée par l'Officier de Police Judiciaire de savoir comment les Colonels CHUMA et PILIPILI avaient été tués, le prévenu LUKAMBO avait affirmé qu'on leur avait tendu une embuscade au niveau de BUNYAMPURI, en précisant qu'il y avait deux Bataillons constitués de 120 hommes, dont l'un était positionné sur le flanc en haut de la route, et l'autre en bas. Par ailleurs, note la Cour, avait affirmé que l'ordre de tuer ces deux Officiers des Forces Armées de la République Démocratique du Congo avait été donné par SHEKA, et qu'il (LUKAMBO) était l'un des exécutants en sa qualité de chef escorte de GUIDON, en précisant

même l'année, soit en 2012 ***[voir procès-verbal de l'enquête préliminaire, daté du 09/10/2018, cotes 18 et suivantes].***

635. Ainsi, considérant les dénégations ultérieures faites par le prévenu LUKAMBO, aussi bien, au stade de l'instruction préparatoire qu'à phase de l'instruction juridictionnelle, comme un simple moyen pour lui de se disculper, la Cour estime que les déclarations du prévenu LUKAMBO, contenues dans le procès-verbal de l'Officier de Police Judiciaire, paraissent sincères, puisque, non seulement il ressort dudit procès-verbal que ledit prévenu avait le loisir de réfuter certaines imputations à sa charge, relatives aux exactions sur la population civile, les enlèvements, extorsion des biens et meurtre, mais aussi puisque ces déclarations sont corroborées, d'une part, par les dires de l'une des épouses du prévenu LUKAMBO, qui avait affirmé, lors de l'enquête préliminaire, que son mari fut le chef d'escorte de monsieur GUIDON avant la séparation de celui-ci d'avec [SHEKA voir supra], et par, d'autre part les dépositions des parties civiles MAKELELE et NKULU quant à la description du lieu de l'embuscade et de la manière dont les assaillants étaient déployés.

636. De tout ce qui précède, la Cour demeure convaincue que le prévenu LUKAMBO était parmi les combattants du NDC placés sous le commandement de GUIDON, qui avaient attaqué, en date du 19/01/2012, le cortège du colonel CHUMA, en causant la mort de celui-ci et de certains de ses compagnons, et en faisant des blessures à d'autres.

2°. S'agissant du prévenu SHEKA

637. Pour la Cour, tous les moyens ci-haut proposés par le prévenu SHEKA ne résistent pas à la critique. En effet, en premier lieu, estime la Cour, le fait pour le prévenu SHEKA de n'avoir pas été sur le lieu de l'embuscade ne saurait en soi suffire disculper ce dernier de son rôle de commanditaire de cette embuscade, dans la mesure où il a été incontestablement démontré que le NDC

disposait des moyens de communication performants, de sorte qu'en sa qualité de commandant. Il(SHEKA) était à même de demeurer en contact avec ses subalternes, même à distance. En plus, les insinuations du prévenu SHEKA tendant à accréditer la thèse selon laquelle il ne pouvait avoir des affrontements armés entre les éléments du NDC et les Forces Armées Régulières sur un tronçon contrôlé par ces dernières au moment de l'embuscade, a été ébranlée aussi bien par les deux parties civiles, témoins de ces évènements, mais aussi et surtout par le Capitaine ZIDANE dont la compagnie était positionnée non loin de cet endroit lors du passage, à l'aller, du convoi du Colonel CHUMA, avant d'être déployée sur les collines environnantes à la poursuite des éléments du NDC .

638. Il en est de même, de l'avis de la Cour, des autres insinuations subjectives ci-haut distillées, du nombre desquelles les bonnes relations, si avérées eussent-elles été, qui sont sérieusement ébranlées par les déclarations faites par son co prévenu LUKAMBO Alias KAMUTOTO devant l'Officier de Police Judiciaire, telles que certifiées ci-haut par la Cour, attestant que l'ordre donné à Monsieur SHIMARAY GUIDON dont il était chef d'escorte, de tendre l'embuscade au cortège du Colonel CHUMA, émanait du prévenu SHEKA dans la maison duquel, du reste, deux chèvres ainsi que des effets militaires avaient été trouvés.

639. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour demeure convaincue que des instructions ont été données par le prévenu SHEKA à son chef d'Etat-Major chargé des opérations, en l'occurrence, le nommé SHIMIRAY GUIDON d'attaquer, le 19/02/2012, vers 19 heures trente munîtes, le cortège du Colonel CHUMA, causant ainsi la mort de ce dernier et d'autres militaires de FARDC, et en blessant certains autres.

III. DE LA PREUVE

640. En abordant cette question, la cour entend passer en revue la problématique des moyens des preuves administrées par les parties, lors du procès.

641. En d'autres termes, il s'agira d'apprécier ces éléments de preuve en prenant en compte la manière dont ils ont été recueillis, les circonstances de leur obtention ainsi que leur consistance ou force probante.

III.1. De la charge de la preuve

642. Aux termes de l'article 66.1 du statut de la CPI, l'accusé est présumé innocent jusqu'à ce que sa culpabilité ait été établie par la cour conformément au droit applicable. Et l'Article 66.2 dispose qu'il appartient à l'accusation de prouver la culpabilité de l'accusé, et ce, en vertu du principe général du droit selon lequel « ACTORI INCUMBIT PROBATIO » ***[Affaire Thomas LUBANGA, paragraphe 22].***

643. S'agissant du droit positif congolais, le professeur NYABIRUNGU enseigne, que le Ministère Public a l'obligation de donner la preuve des éléments constitutifs de l'infraction, et de l'absence des causes d'exonération ***[Droit Pénal Général Congolais, Op.cit., P.442].***

II.2. Preuves retenues par la cour et les critères d'appréciation du poids à accorder aux preuves

II.2.1. Les preuves retenues par la Cour

644. Au regard de la règle 63.2 de règlement de procédure et de la preuve de la CPI, les chambres apprécient librement les preuves présentées en vue d'en déterminer la pertinence ou d'admissibilité. Cette approche demeure la même au niveau de la jurisprudence interne en décidant que le juge apprécie souverainement les moyens de preuve qu'on lui soumet, d'après son interne conviction, pourvu que son raisonnement soit motivé ***[NYABIRUNGU, Idem, P.463].***

645. La règle 63.4 n'exige pas que la preuve soit corroborée, mais prescrit que pour être admise, la preuve doit être légale.

II.2.2. Des preuves examinées

646. Du principe de la libre appréciation des éléments de preuve, découle un autre principe qui est celui de la liberté de la preuve en matière pénale, en ce sens qu'aucune hiérarchisation de preuves ne s'impose au juge pénal [Dans ce sens, Af AKAYESU, Op.cit. Paragraphe 130], de sorte que celui-ci tire son intime conviction de l'ensemble de preuves produites ***[Dans ce sens I.C.C 01/05-01/018-1386, paragraphe 37].***

La Cour a retenu les preuves ci-après dans le cadre du présent procès :

1° les procès-verbaux de l'instruction pré juridictionnelle

647. La Cour a accordé une place importante aux déclarations des prévenus, contenues dans les procès-verbaux de l'instruction pré-juridictionnelle, aux termes desquelles ces prévenus ont reconnu certains faits leur reprochés. Ces procès-verbaux demeurent pour la Cour, d'autant qu'ils sont réguliers, car dressés par des Officiers de la justice, un moyen de preuve privilégié aussi bien devant les juridictions internes que devant les instances internationales ***[lire dans ce sens, Antoine Rubbens, Op.cit, n° 154, page 133 ; -Dans ce sens ICC-01/05-01/08-2012, paragraphe 69].***

648. Dans le même ordre d'idées, la Cour note que le prévenu SHEKA a reconnu devant l'Officier du Ministère Public verbalisateur, et en présence de son avocat, certains faits en rapport avec le commandement et l'organisation du groupe armé NDC devant l'Officier du Ministère Public, en dépit de la rétractation ultérieure devant la Cour de ces déclarations que la Cour a prises en compte en raison de leur cohérence et de leur spontanéité.

649. Il en est de même du prévenu NZITONDA qui avait déclaré devant l'officier du Ministère Public, avant de se rétracter devant la Cour pour des motifs par lui évoqués ci-haut, qu'il avait effectué en aller-retour le trajet KEMBE LUVUNGI, en date du 31/07/2010 et qu'il avait rencontré MAYELE dans les mêmes circonstances, en affirmant par ailleurs avoir connu SHEKA depuis 2009, avant de confirmer qu'il était un ressortissant Rwandais, membre et coordinateur des FDLR dans le territoire de WALIKALE.

650. Mais pour la Cour, ces déclarations, du reste, cohérentes, font foi d'autant plus qu'elles sont en partie corroborées non seulement par la victime 633002 qui a confirmé devant la Cour le prévenu NZITONDA était un combattant des FDLR, et coordonnateur de celles-ci dans le territoire de MASISI ***[côtes 110 et suivantes, mais aussi par celles de feu MAYELE]. [Côtes 170 et 171]***

651. Ce qui est dit précédemment au sujet de deux prevenus précités, vaut également pour le prévenu LUKAMBO Jean-Claude, alias KAMUTOTO qui a rejeté en bloc toutes ces déclarations faites devant l'Officier de Police Judiciaire, lesquelles inspirent foi car, outre les raisons évoquées ci-haut, ces déclarations sont corroborées sur plusieurs points par :

- Les deux épouses de LUKAMBO alias KAMUTOTO entendues séparément par le même OPJ, à la suite de son arrestation (de LUKAMBO) avaient déclaré que LUKAMBO était un combattant du NDC resté fidèle à GUIDON et qu'il commandait la 2ème Brigade de ce mouvement, basée à KASUO ;

- Plusieurs témoins, enfants enrôlés notamment, E274, E251, E249 ont reconnu LUKAMBO KAMUTOTO comme ayant été combattant du NDC.

3°. **La description du lieu où était tendue l'embuscade, correspondant à celle faite par les deux parties civiles et témoin susnommés**

652. après avoir affirmé devant l'OPJ qu'il était un combattant du NDC depuis 2019 et qu'il avait participé à l'assassinat des colonels CHUMA et PILI-PILI et consorts et demeuré dans le NDC de GUIDO dès 2014 jusqu'au jour de sa blessure lors des combats contre les FARDC, LUKAMBO a rejeté toutes ses déclarations antérieures devant l'officier du Ministère Public et devant la Cour sous le prétexte tantôt qu'il n'avait jamais été entendu par un Officier de police judicaire, tantôt qu'il était torturé, tantôt menace verbalement par celui-ci.

653. C'est ainsi que, dans le but de vérifier de telles allégations, la Cour a fait comparaitre L'OPJ verbalisant qui a confondu LUKAMBO, au point que celui-ci a été amené à affirmer tantôt que l'OPJ a pris seulement ses identités, tantôt qu'il lui faisait administrer des coups pendant son interrogatoire.

654. Mais la Cour a pris en compte les déclarations de LUKAMBO faites lors de l'enquête préliminaire pour ces raisons.

655. Des déclarations faites avant sa mort par feu SADOKE KIKUNI MAYELE, après sa mise à la disposition des autorités compétentes par le prévenu SHEKA suite au crime contre l'humanité par viol, et à d'autres actes répréhensibles, dont il était auteur présumé, il ressort, rappelle la Cour, qu'il subsiste des zones d'ombre non élucidées, tant qu'il s'est avéré que l'intéressé (SADOKE KIKUNI MAYELE) , bien qu'entendu à deux reprises, (en 2010 et 2011) par l'Auditeur Militaire Supérieur près la cour militaire opérationnelle, n'était pas cependant confronté avec les prévenus SHEKA et NZITONDA. De sorte que n'ont pu être prises pour vrai semblables que les seules déclarations de MAYELE, dans la mesure où elles ont été corroborées soit par celles de NZITONDA soit par les dépositions du témoin/victime 633002.

656. C'est donc, sur cette base que la Cour a accordée au prévenu SHEKA le bénéfice du doute au sujet des événements de

LUVUNGI, et de reconnaitre NZITONDA pénalement responsable, eu égard aux déclarations corroborées de MAYELE et de la victime/témoin 63302.

2° Les témoignages

657. Dans le cadre du présent procès, les témoignages ont essentiellement été constitués des déclarations des victimes, car, il s'est avéré que la plupart d'entre elles qui ont comparu devant la Cour, étaient les témoins oculaires ou directs, pour avoir vécu les faits allégués se produire ; sauf, bien entendu, le témoin/victime F004 qui avait appris la mort de ses proches.

Des éléments de l'appréciation des témoignages

1° Pour les témoins ayant comparu en personne

658. Dans le cadre de crimes de violences sexuelles, la Cour a accordé une large attention aux dépositions des témoins victimes ayant comparu en personne, après en avoir examiné le contour avec précautions. Il en a été de même des témoins dont les dépositions ont porté sur les autres crimes contre la paix et la sécurité de l'humanité ***[Voir Affaire Tadic, 7 Mai 1997, paragraphe 533 à 539]***

659. En effet, le principe « UNUS TESTIS, NULLUS TESTIS » qui veut dire un seul témoin n'est pas témoin, connait une atténuation dans des matières sus indiquées, car, tout moyen de preuve, dès lors qu'il constitue un élément pertinent, peut être reçu, à moins qu'il soit largement inférieur à l'exigence de garantir un procès équitable ***[Affaire AKAYESU, op. cit, paragraphe 133, P.63 ;].*** En d'autres termes, la Cour n'est pas liée par une quelconque règle de corroboration des preuves, en vertu de la règle 69.4 du règlement de procédure et de preuve de la CPI.

660. En l'espèce, la Cour a apprécié, ces témoignages en tenant compte des éléments pertinents ci-après :

1°. La constance des victimes/témoins dans leurs différentes déclarations tant au niveau de la phase pré-juridictionnelle que juridictionnelle ;

2°. La similitude dans la manière de la perpétration des crimes, à savoir :

- les circonstances des lieux, soit la brousse, soit la forêt où les victimes s'étaient cachées ou s'y trouvaient avant d'être repérées et capturées par les combattants du NDC, à l'occasion des ratissages ;
- le modus operandi de la plupart de ces crimes, notamment, la mise à mort des victimes par décapitation (faits corroborés par le rapport de Human Right Whatch et les victimes enfants recrutés, notamment E249 et E251 ; F003 et F002 ;
- le caractère massif de ces crimes, en l'occurrence le pillage des biens et transport de ces biens en destination de la localité de KATANGA (Voir notamment F002).
- la catégorie des victimes ciblées par les assaillants, à savoir les membres de la communauté HUNDE soupçonnées d'être en intelligence avec les combattants des FDLR et alliés.

661. Il importe de rappeler qu'en dépit de certaines contradictions relevées dans les déclarations de la victime F004, concernant les lieux de la mise à mort de siens, et des allégations de l'intéressée, selon lesquelles l'Officier de Police Judiciaire devant lequel elle comparaissait, se trouvait dans un état d'ébriété, la Cour s'est néanmoins fondée essentiellement sur les éléments factuels pertinents et constants de la déposition de F004, ayant estimé que l'indication ou la précision sur le lieu de la mise à mort des victimes ne peut nullement être considérée comme une condition sine qua non pour établir qu'il y a eu mort d'hommes.

2°. Les témoins n'ayant pas comparu en personne et dont les déclarations soumises aux débats, ont été proposées par l'accusation et/ou leurs conseils.

662. La démarche utilisée par la Cour dans les cas sous examen a consisté à examiner préalablement les conditions de

l'admissibilité des procès-verbaux contenant les déclarations de ces victimes/témoins.

663. C'est ainsi que la Cour a écarté des débats certains procès-verbaux ne remplissant pas les conditions légales requises ou ne contenant pas les mentions jugées substantielles, à savoir les procès-verbaux contenant les déclarations de H258, F256, F207, H104, F194, F193, et ce, après avoir ordonné, mais en vain, la comparution des Officier de Police Judiciaire verbalisateurs, en vue de suppléer éventuellement à cette imperfection.

664. En revanche, la Cour a, aux termes des débats contradictoires, pris en considération les déclarations des autres victimes, à savoir, F219, H234, H235, H225, F213, eu égard au caractère cohérent, précis et détaillé des récits qui en est résulté ; de sorte qu'il s'est nettement dégagé des similitudes avec les récits d'autres victimes ci-haut de ces crimes sur notamment, les modalités de l'exécutions des crimes allégués, les lieux de leur commission, l'ampleur et la destination, dans la localité de KATANGA, des biens pillés.

3°. Des documents écrits

665. S'agissant des documents écrits attribués au prévenu SHEKA, et produits en photocopies libres, parfois illisibles à certains endroits, mais mis en cause par la défense, en dépit du rapport d'expert produit par l'accusation, établissant la conformité de deux écritures, la Cour note cependant que certains de ces documents débattus à l'audience, ont curieusement été reconnus par le prévenu SHEKA. Il s'est agi, rappelle la Cour, des correspondances adressées par ce dernier, en sa qualité du commandant de NDC, à son Adjoint GUIDON, à travers lesquelles il transmettait à celui-ci, pour exécution, des ordres à caractère militaire, ainsi que celles adressées au Gouverneur de la province du Nord-Kivu, et Commandant et de la Région Militaire de cette province, concernant notamment et respectivement, les desiderata du NDC, dans la perspective de la

mesure d'amnistie, et au sujet des conditions de la démobilisation des troupes du NDC ***[lire les conclusions de la Cour concernant le commandement du NDC].***

666. Ainsi pour la Cour, il ne fait l'ombre d'aucun doute que c'est le prévenu SHEKA qui est le rédacteur de tous ces documents

4°. Le rapport de l'ONG Human Right Watch

667. Le rapport extirpé de cette Organisation Non Gouvernementale, faisant état des violations des droits de l'homme, lors des conflits armés ayant opposé les troupes du NDC aux combattants des FDLR, fait mention notamment, d'une part, de la mort, par décapitation, du mari de la victime F002, motard de son état, qui exploitait de petites activités lucratives dans la localité NDEKO tué par décapitation, et dont la tête fut placée au bout d'une lance et promenée à travers les artères de la localité de PINGA par les combattants du NDC ; et d'autre part, de l'appropriation forcée de ses biens par ces derniers.

668. C'est pourquoi la Cour a donné foi à ce rapport qui, non seulement est explicite, mais corrobore également les allégations de F004.

5°. Des témoignages à décharge

669. La cour a reçu les dépositions de huit témoins à décharge, sous la fois de serment dont deux d'entre eux, sur les événements de LUVUNGI, et les autres sur les faits de crime de guerre.

670. Cependant, il s'est avéré par la suite, que tous ces témoins étaient, selon leurs propres dires, délégués, par les notables du Territoire de WALIKALE pour venir témoigner en faveur d'un autre fils de WALIKALE, en l'occurrence, le prévenu SHEKA.

671. S'agissant de la consistance de leurs dépostions, la Cour a noté que celles-ci étaient généralement caractérisées par des insinuations vagues, les plus souvent sans aucun lien direct avec les faits imputés au prévenu SHEKA.

672. La Cour a, en outre, observé que tous ces témoins se refusaient de parler ouvertement du groupe armé NDC, en le désignant plutôt sous le vocable « RAIYA MOTOMBOKI », c'est-à-dire la population révoltée, et les combattants dudit groupe, des « jeunes révoltés » face à la présence des FDLR dans leur Territoire.

673. La Cour a également noté qu'aucun de ces témoins n'a reconnu à SHEKA un quelconque rôle au sein du NDC, en insinuant plutôt qu'il n'était qu'un simple porte-parole dudit groupe dirigé, selon eux, par un certain KADE, réputé féticheur dans la contrée, quand bien même il est arrivé à l'un de ces témoins, en l'occurrence, HBM d'appeler le prévenu SHEKA « Général », avant de se rebiffer aussitôt suite à la tergiversation de la défense.

674. Sur fond de tout ce qui précède, la Cour n'a pu apporter un quelconque crédit à pareils témoignages.

I. DES CONSIDERATIONS JURIDIQUES

IV.1. LIMINAIRE

675. Dans cette partie de la décision, la Cour se doit de passer en revue des questions relatives à la qualification des faits et des infractions, ainsi qu'aux textes légaux applicables.

676. Cette opération complexe, devant consister en la confrontation des faits de l'espèce à la définition légale que la loi fait des infractions qui en résultent, est passée par la qualification adéquate desdits faits aux fins de retenir les infractions qui conviennent ***[lire NYABIRUNGU MWENE-SONGA, Traité de Droit pénal général congolais, 2e édition, p. 148 ; -dans le même sens, LIKULIA BOLONGO Droit Pénal spécial zaïrois, Tome I, 2e édition, LGDJ, Paris 1985, p. 18].***

677. Dans le but de cerner les textes légaux applicables, la Cour a jugé également au opportun de qualifier les infractions soumises à son examen, selon qu'elles relèvent, au regard des actes d'accusation

en présence, du droit pénal international, du droit interne (droit commun et droit pénal militaire).

IV.2. DU DROIT APPLICABLE

678. La Cour a abordé l'examen de cette question en portant son attention sur les incriminations du droit pénal international, sans pour autant perdre de vue les particularités inhérentes au droit interne. D'où la complexité du présent procès.

Des incriminations relevant du droit pénal international

679. Au regard des décisions de renvoi en présence, sont seuls concernés, deux de quatre prévenus, en l'occurrence, les prévenus NZITONDA HABIMANA alias LIONCEAU et NTABO NTABERI SHEKA. Pour ces infractions, la Cour a tout naturellement fait application, autant que possible, des dispositions du Statut de la CPI, explicitées par le texte des éléments des crimes [tiré des documents officiels de l'Assemblée des Etats Parties au statut de Rome de la Cour Pénale Internationale, première session, New York, 3-10 septembre 2002 (publication des Nations Unies, n° de vente F.03.V.2 et correctif)], des certaines règles jugées compatibles avec le droit positif, contenues dans le règlement de procédure et de la preuve de la Cour Pénale Internationale, des protocoles additionnels I et II aux conventions de Genève du 12 août 1949 ainsi que de la jurisprudence des tribunaux internationaux Ad Hoc.

S'agissant du prévenu NZITONDA HABIMANA alias LIONCEAU (sous RMP 0834/NDM/2017).

- Crime contre l'humanité par viol, en tant qu'auteur individuel faits prévus et punis par les articles 7.1.g, 25 et 77 du Statut de la Cour pénale internationale ;
- Crime contre l'humanité par autres actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grande

souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé mentale, en tant qu'auteur individuel, faits prévus et punis par les articles 7, 1.k. 25 et 77 du Statut de la Cour pénale internationale ;

- Crime contre l'humanité par viol, pillage, tortures et actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances en tant que chef militaire de faction, faits prévus et punis par les articles 7.1.f.g.k ; k ; 28 et 77 du Statut de la Cour pénale internationale.

S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA :

1°. Acte d'accusation sous RMP 0925/NDM/2017

- Crime de guerre, par meurtre en représailles, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les articles 22 bis CPO LI et 223 al 3 a du CPO LII tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015.
- Crime de guerre par mutilation des cadavres, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les articles 22 bis CPO LI et 223 al3 a du CPO LII, tel que modifié et complété par la loi sus visée;
- Crime de guerre par viol, faits prévus et punis par les dispositions légales sus visées ;
- Crime de guerre par pillage, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les dispositions légales ;
- Crime de guerre par enrôlement d'enfants, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les mêmes dispositions légales ;
- Crime de guerre par destruction et incendie des habitations, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les mêmes dispositions ;
- Crime de guerre par esclavage sexuel, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les mêmes dispositions légales ;

- Crime de guerre par atteinte à l'intégrité corporelle des personnes, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les mêmes dispositions ;

2°. acte d'accusation sous RMP 1293/NDM/2018 :

- Enrôlement d'enfants, en tant que supérieur hiérarchique, faits prévus et punis par les mêmes dispositions ;

3°. acte d'accusation sous le RMP 1335/NDM/019 :

- Crime contre l'humanité par viol, en tant qu'auteur individuel, faits prévus et punis par les articles 7.1. g, 25, 1, 3b, d.ii et 77 du Statut de la Cour pénale internationale.

Cas des infractions de droit interne

Des infractions relevant du droit commun

S'agissant de NTABO NTABERI SHEKA

1°. sous RMP 0834/NDM/2017).

- Association de malfaiteurs, faits prévus et punis par les articles 157 du Code pénal livre deuxième ;
- Vol à l'aide de violences, en tant qu'auteur intellectuel, faits prévus et punis par les articles 21, 23 du CPO LI et 79 ET 82 CPO LII.

S'agissant de LUKAMBO JEAN-CLAUDE

1°. acte d'accusation sous RMP 1292/NDM/2018 :

- Association de malfaiteurs, faits prévus et punis par les articles157 et 158 du Code pénal livre II ;

S'agissant de NDOOLE BATECHI Jean

1°. Décision de renvoi RMP 0925/NDM/2017 :

- Association de malfaiteurs, faits prévus et punis par les articles 156 et 158 du Code pénal livre deuxième ;

Des Infractions militaires

S'agissant de NZITONDA HABIMANA Séraphin Alias Lionceau

1°. sous RMP 0834/NDM/2017.

- Participation à un mouvement insurrectionnel, faits prévus et punis par les articles 136 et 137al1 lit 2 du Code pénal militaire ;
- Pillage, faits prévus et punis par les articles 63 alinéa 1eret 64 alinéa 1eret 2 du Code Pénal Militaire ;

S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA

1°. sous RMP 0834/NDM/2017.

- Direction, organisation et commandement d'un mouvement insurrectionnel, faits prévus et punis par les articles 136 et 139 du Code pénal militaire ;
- Participation à un mouvement insurrectionnel par occupation à force ouverte de plusieurs villages, faits prévus et punis par les articles 136 et 137 al 1 lit 2 du Code Pénal Militaire.
- Participation à un mouvement insurrectionnel pour avoir provoqué le rassemblement des éléments de son groupe dans différentes localités, faits prévus et punis par les articles 136, 137 al1 lit 4 du Code pénal militaire.
- Participation à un mouvement insurrectionnel par substitution à l'autorité légale par la perception illégale des taxes, faits prévus et punis par les articles 136 et 137 al 1, lit 6 du Code pénal militaire.
- Participation à un mouvement insurrectionnel en procurant des armes aux insurgés, faits prévus et punis par les articles 136 et 138 al1 lit 2 du Code pénal militaire.
- Terrorisme, faits prévus et punis par les articles 157 al 1 et 2 et 158 al2 du Code pénal militaire.

S'agissant du prévenu LUKAMBO Jean-Claude alias KAMUTOTO

1°. acte d'accusation sous RMP 1292/NDM/2018).

- Participation à un mouvement insurrectionnel, faits prévus et punis par les articles 136 et 139 du Code pénal militaire ;
- Terrorisme, en tant que Co auteur, faits prévus et punis par les articles 157 al 1 et 158 al2 du Code pénal militaire ;

2°. acte d'accusation sous RMP 1292/NDM/2018 :

- Commandement d'un mouvement insurrectionnel, faits prévus et punis par les articles136 et 139 du Code pénal militaire ;

S'agissant de NDOOLE BATECHI Jean

1°. Décision de renvoi RMP 0925/NDM/2017).

- Participation à un mouvement insurrectionnel, faits prévus et punis les articles 136 et 137 alinéa 1, littéra 3 du Code pénal militaire ;

IV.2. 1. DE LA MODIFICATION DES QUALIFICATIONS PAR LA COUR

680. La Cour a fait siennes la doctrine et la jurisprudence unanimes en considérant que la juridiction répressive est saisie non pas de la qualification donnée à ces faits ni des dispositions légales invoquées dans l'acte d'accusation, mais des faits, et avec toutes les circonstances fussent-elles légalement aggravantes, alors même que l'acte d'accusation n'en a pas fait état, sans préjudice cependant des droits de la défense [Antoine Rubbens, Droit judiciaire congolais, Tome III, l'instruction criminelle et la procédure pénale, presses universitaires du Congo, n° 108, p. 98 ; - Boma, 13 janvier 1914, R.Dr & jur.col, Léo., 20 décembre 1946, R.J.C.B., 1947, p.271, -Elis. 9 mai 1964 RJC, 1954, p. 256, jurisprudence évoquées par Antoine Rubbens, ibidem)].

681. Cela sous-entend donc, qu'aussi longtemps que la décision judiciaire n'est pas encore devenue irrecevable, toute qualification est susceptible de modification, et ce, même au niveau d'appel ou en cassation. En d'autres termes, la juridiction peut requalifier (la qualification grave), déqualifier (même gravité) ou disqualifier (gravité moindre), des faits dont elle est saisie ***[LIKULIA.B., op.cit pp.20-21 ; NYABIRUNGU M. op.cit. 149].***

682. Pour y procéder, la Cour s'est conformée au prescrit de l'article 256 alinéa 2 du Code judiciaire militaire en faisant connaitre, par le biais du président de céans, ses intentions en séance publique, avant la clôture des débats, afin de mettre les parties à même de présenter, en temps utile, leurs observations.

683. Il en a été de même, et ce, sur base de l'article 257 dudit code, des circonstances aggravantes résultant de certains faits requalifiés (vol à l'aide de violence, et pillage, en vol à mains armées respectivement à charge des prévenus NTABO NTABERI et HABIMANA).

684. S'agissant de la requalification de pillage en vol à mains armées, la Cour a considéré que l'infraction de pillage telle que retenue par l'accusation sur base des articles 63 al1 et 64 al2 du Code Pénal Militaire, s'est révélé inadéquate, d'autant plus que ladite infraction ne peut être reprochée qu'à la personne ayant la qualité de militaire, au sens de l'article 7 du Code Judiciaire Militaire. Tel n'est pas le cas pour le prévenu NZITONDA mis en cause.

685. Mais étant donné que ces faits constituent une appropriation non consentante des biens d'autrui, et par conséquent, susceptibles d'être réprimés par les dispositions des articles 79 et 81 bis du Code pénal livre deuxième, la Cour les a requalifiés en retenant l'infraction de vol à mains armées au détriment de celle de pillage retenue par l'accusation.

686. S'agissant des faits qualifiés par le ministère public de terrorisme (6e prévention sous le RMP 0925/NDM/2017) à charge

du prévenu NTABO NTABERI SHEKA, prévus et punis par les articles 157al1 et 2, et 158al2 du Code pénal militaire, la Cour a relevé que ces faits tels que libellés par l'accusation, procèdent plutôt d'une action préméditée perpétrée dans le dessein de donner la mort aux victimes en tendant une embuscade à leur convoi. Ainsi, en considérant que la volonté de l'auteur de cet acte procédait d'un dol spécial, la Cour a requalifié les faits de l'espèce en meurtre prémédité ou assassinat puni de mort, aux termes des articles 43 à 45 du Code Pénal livre II.

687. Cette position de la Cour a été justifiée d'autant plus que le dol plus spécial ***[NYABIRUNGU m. op.cit, p. 309]*** caractérisant l'incrimination de terrorisme, et marqué par l'expression « ayant pour but de troubler l'ordre public par l'intimidation ou la terreur », n'apparait nulle part dans le libellé.

688. La Cour a par ailleurs reconduit sa motivation ci-dessus à l'égard du prévenu LUKAMBO Jean-Claude, poursuivi pour ces mêmes faits, en tant qu'auteur matériel, sous le RMP 1292/NDM/2018, 2e prévention.

689. Dans le même ordre d'idées la Cour a procédé également à la modification de la prévention de Crime de guerre par enrôlement d'enfant, mise à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA : (12e prévention sous le RMP 0925/NDM/2017), en celle d'enrôlement d'enfant prévue et punie par l'article 187 al 2 de la loi N° 09/001/2009 du 10 janvier 2009 portant protection de l'enfant, à l'égard des victimes E274 et E261.

690. En effet, il s'est dégagé des débats devant la Cour, lors de l'examen de cette prévention, que deux parmi les six victimes d'enrôlement forcé, identifiées sous les codes E274 et E621, avaient respectivement l'âge de 15 et 17 ans, au moment de leur enrôlement dans les rangs du groupe armé NDC.

691. A cet égard, et sur fond des dispositions pertinentes du protocole additionnel II du 08 juin 1977 aux conventions de Genève du 12 août 1949, combinées avec l'article 8 point e) vii. Du statut de la

Cour Pénale Internationale limitant l'âge de la victime en dessous de 15 ans, la Cour a considéré que les dispositions sus évoquées ne pouvaient être applicables au prévenu SHEKA ni moins encore celle de l'article 223 al5 g du Code pénal livre deuxième tel que complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, en raison de son caractère postérieur à la commission des faits allégués, puisque contraire au principe de légalité des délits et des peines ***[voir infra]***

692. Néanmoins, étant entendu que ces faits paraissent répréhensibles au regard de l'article 187 al2 in fine de la loi n° 09/001 du 10 janvier 2009 portant protection de l'enfant en République Démocratique du Congo, la Cour les a disqualifiés en retenant plutôt la qualification d'enrôlement d'enfant, prévue et réprimée par la disposition légale susmentionnée.

693. La Cour a par ailleurs jugé indiqué de disqualifier les faits de pillage entant que crime contre l'humanité, sous RMP 0834/NDM/2017 incluant, du reste, plusieurs autres actes spécifiques brassés (notamment le viol, autres actes inhumains de caractère analogue).

694. À ce propos, la Cour a noté que l'accusation a changé d'approche, estimant que le pillage ne saurait constituer, au sens de l'article 7.1.k du statut de Rome, d'un élément spécifique du crime contre l'humanité, en vertu de l'adage « nullum crimen nulla poena sine lege ».

695. Dans sa propension à vouloir amener à tout prix la Cour à adopter leur point de vue, les conseils des parties civiles ont, pour leur part, sollicité de la Cour le maintien de cette prévention telle que proposée par le Ministère Public consistant à considérer le pillage comme un acte constitutif de crime contre l'humanité au regard de l'article 7.1.k sus évoqué.

696. Pour la Cour dont la position est consolidée, du reste, par la jurisprudence et la doctrine, le point de vue de l'organe poursuivant parait pertinent. Il a été jugé, en effet, que les actes

inhumains dont question doivent constituer de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé physique ou morale, causées au moyen d'un acte inhumain ***[TPIY, dans l'affaire le Procureur contre KORDIC et CERKEZ] ;*** encore que l'accusé doit, lors de la commission des faits, avoir été animé de l'intention de porter gravement atteinte à l'intégrité physique ou mentale de la victime ; tel n'est pas le cas en l'espèce, étant donné que le présent chef d'accusation (voir l'acte d'accusation sous le RMP 083 /NDM/2017, 5e prévention), indique sans ambigüité que le pillage a été perpétré afin de permettre aux insurgés de se ravitailler.

697. Jugé par ailleurs que ces actes inhumains doivent être de caractère analogue à tous les actes énumérés à l'article 7.1 de a à k ***[lire affaire Germain KATANGA et Mathieu NGUDJOLO CHUI relative à la confirmation des charges, 3 à septembre 2008, § 452-453 ; citée par NYABIRUNGU MWENE SONGA (qui épouse cette jurisprudence). op.cit. pp. 315-316].***

IV.2.2. DU CHANGEMENT DE MODE DE RESPONSABILITE

698. La Cour a jugé opportun de changer le mode de responsabilité, s'agissant du 2ème chef d'accusation de l'acte d'accusation RMP N° 0834/NDM/2017, à l'encontre du prévenu NZITONDA poursuivi initialement, en tant que coauteur du crime contre l'humanité par viol.

699. En effet, eu égard au rôle joué par NZITONDA avant, pendant et après la commission des faits, la Cour a pris note de ce que les faits mis à charge de ce dernier, et tels que débattus contradictoirement, ont plaidé en faveur d'un mode de responsabilité autre que la coaction, en l'occurrence, la complicité, mode édicté par l'Article 25.3-b du statut de la CPI.

700. Invité par la Cour à réagir quant à ce, et ce, en conformité au prescrit de l'article 256 du Code Judicaire Militaire, de la même manière que ci-haut, le prévenu NZITONDA a, par le biais de son

conseil, plaidé non coupable en indiquant qu'il (NZITONDA)n'avait jamais mis ses pieds dans la localité de LUVUNGI, en 2010, ni avant ni pendant la commission des faits allégués.

701. Les parties civiles ainsi que la partie civilement responsable s'étant illustrées par le silence, l'accusation a, pour sa part, articulé ses réquisitions suivant les intentions de la Cour.

IV.2.3. NULLUM CRIMEN, NULLA POENA SINE LEGE

702. La Cour a fait application de la disposition de l'article 22.1 du statut de la CPI concernant la prévention de Crime de guerre par mutilation des cadavres : 9e prévention sous le même RMP, mise à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA, sur base des articles 22 bis du Code pénal livre deuxième tel que modifié et complété à ce jour, en alléguant en substances que les éléments placés sous son autorité ont commis en représailles des mutilations des cadavres de certaines personnes en majorité de communauté HUNDE et HUTU lors des affrontements armés ne présentant pas un caractère international.

703. En effet, aux termes de la disposition susmentionnée : « une personne n'est responsable pénalement en vertu du présent statut que si son comportement constitue, au moment où il se produit, un crime relevant de la compétence de la Cour ».

704. Dans le cas sous examen la Cour note que la mutilation des cadavres en tant que crime de guerre, ne figure pas parmi les actes incriminés par la disposition légale sus évoquée par le Ministère Public.

705. Ainsi donc, la Cour a passé outre l'examen de cette prévention qui ne relève que de l'imagination féconde de l'accusation.

IV.2.4. DE L'EXTENSION DE LA SAISINE DE LA COUR

706. Eu égard aux pièces du dossier et aux débats, la Cour a étendu sa saisine par la comparution volontaire des prévenus NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude, pour des faits autres que ceux dont elle (la Cour) a été saisie, en l'occurrence, les faits sous-jacents à ceux principalement liés à la mort du Colonel CHUMA et de ses compagnons, comme analysés ci-haut.

707. En effet, a noté la Cour, de l'examen desdits faits (se rapportant à la mort du Colonel CHUMA et de ses compagnons), devant la Cour, il s'est dégagé, des éléments du dossier et des déclarations des parties civiles Lieutenant NKULU et le premier sergent MAKELELE, ainsi que de la déposition du Capitaine ZIDANE, que les deux victimes suscitées ayant fait parties du cortège tombé dans l'embuscade dans des circonstances spécifiées ci-haut, s'en sorties avec des blessures.

708. Ces faits n'étant pas repris sur la décision de renvoi, la Cour a étendu sa saisine quant à ce, à l'égard de deux prévenus suscités, en application des articles 216 et suivant, du Code Judiciaire Militaire qui dispose : « lorsqu'il résulte des débats et des pièces du dossier que le prévenu peut être poursuivi pour des faits outres que ceux qui figurent dans la décision de renvoi ou de traduction directe, l'extension de la saisine de la juridiction est acquise par sa comparution volontaire ».

709. C'est ainsi que se conformant aux prescrits de l'article 217, après avoir averti les deux prévenus concernés qu'ils pouvaient réclamer les formalités de l'instruction préparatoire, et sur renonciation expresse de ceux-ci, la Cour a ordonné au greffier audiencier d'acter l'accomplissement de cette formalité, en donnant lecture, comme suit, de nouveaux faits à charge desdits prévenus, en conformité à l'article 218 :

1°. Pour le prévenu NTABO NTABERI SHEKA :

710. Avoir dans les environs de BUNIAMPURI, localité de ce nom, dans le Territoire de WALIKALE, dans la province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, en date du 19/02/2012

vers 19 h 30', par abus d'autorité, tenté de donner la mort au lieutenant NKULU et au 1er sergent MAKELELE, en donnant des instructions à son adjoint et chef d'Etat-Major en charge des opérations, de tendre une embuscade au cours de laquelle des éléments déployés à cette fin lesquels ont ouvert le feu sur ledit cortège, causant des blessures aux deux militaires suscités qui s'en sont sortis respectivement avec un bras fracturé et un œil grevé, et des dents cassées, actes constitutifs d'un commencement d'exécution de l'infraction d'assassinat, et qui n'ont manqué leur effet que parce que les deux victimes se sont sauvées en se jetant à couvert au sol et suite à une prise en charge médicale adéquate, circonstances indépendantes de la volonté du prévenu.

Faits prévus et punis par les articles 4 et 21, 3eme tiret du Code pénal livre premier, et 43 à 45 du Code pénal livre deuxième.

2°. Pour le prévenu LUKAMBO Jean-Claude Alias KAMUTOTO :

711. Avoir dans les environs de BUNIAMPURI, localité de ce nom, dans le Territoire de WALIKALE, dans la province du Nord-Kivu, en République Démocratique du Congo, en date du 19/02/2012 vers 19 h 30', pour l'exécution de l'infraction, tenté de donner la mort au lieutenant NKULU et au 1er sergent MAKELELE, en ouvrant le feu sur le convoi Motorisé du Colonel CHUMA, causant ainsi des blessures aux deux militaires suscités qui s'en sont sortis respectivement avec un bras fracturé et un œil grevé, et des dents cassées, actes constitutifs d'un commencement d'exécution de l'infraction d'assassinat, et qui n'ont manqué leur effet que parce que les deux victimes se sont sauvées en se jetant à couvert au sol et suite à une prise en charge médicale adéquate, circonstances indépendantes de la volonté du prévenu.

Faits prévus et punis par les articles 4 et 21, 1er tiret du Code pénal livre premier, et 43 à 45 du Code pénal livre deuxième.

IV.2.5. DES QUALIFICATIONS MULTIPLES

712. La Cour a observé, au regard des certaines décisions de renvoi, que plusieurs qualifications découlent des mêmes faits faisant l'objet de poursuite à l'encontre de certains prévenus de la manière et sous les actes d'accusation ci-après :

a. S'agissant de NZITONDA HABIMANA Séraphin

1°. L'acte d'accusation sous le RMP 0834/NDM/2017, aux 2e et 4e préventions qualifiées respectivement, d'une part, de crime contre l'humanité par viol et de crime contre l'humanité par autres actes inhumains de caractère analogue comme auteur individuel, et de la 5e prévention qualifiée de crime contre l'humanité par viol, pillages, torture et autres actes inhumains de caractère analogue, en tant que chef militaire de facto, d'autre part ;

b. S'agissant de NTABO NTABERI SHEKA

1°. L'acte d'accusation sous le RMP 0925/NDM/2017 portant sur le mouvement insurrectionnel et comportant cinq différents chefs d'accusation à savoir :

- Première prévention : le fait de créer, de diriger et de commander un mouvement insurrectionnel (articles 136 et 139 du Code pénal militaire).
- Deuxième prévention : participation à un mouvement insurrectionnel par occupation à force ouverte (articles 136 et 137 al1, lit 2 du Code pénal militaire).
- Troisième prévention : participation à un mouvement insurrectionnel par provocation des rassemblements des insurgés (articles 136 et 137 al1, lit 4 du Code pénal militaire).
- Quatrième prévention : participation à un mouvement insurrectionnel par substitution à l'autorité légale (articles 136 et 137 al1, litera 6 du code pénal militaire).

- Cinquième prévention : participation à un mouvement insurrectionnel par procuration des armes aux insurgés (articles 136 et 138 al1 lit 2 du Code pénal militaire).

2°. L'acte d'accusation sous le RMP 1335/NDM/2019 concernant :

- l'organisation, direction et commandement d'un groupe armé, avec des armes (articles 136, 137 al1 et 5 et 139 du Code pénal militaire).
- De la sixième à la quinzième prévention : (crime de guerre).

3°. Crime de guerre par enrôlement d'enfant (acte d'accusation sous le RMP 0925/NDM/2017, et crime de guerre par enrôlement d'enfant sous le RMP 1293/NDM/2018.

4°. L'acte d'accusation sous le RMP 1292/NDM/2018.

- Participation à un mouvement insurrectionnel par occupation à force ouverte des localités à charge du prévenu (1èreprévention), articles 136, é du Code pénal militaire.

c. S'agissant du prévenu LUKAMBO JEAN-CLAUDE ALIAS KAMUTOTO ;

- Commandement d'un mouvement insurrectionnel (4e prévention), articles 136 et 137 al1, lit 6 du Code pénal militaire à charge du même prévenu.

713. Dans ces genres de situation il se pose alors la question de savoir, si dans l'hypothèse où la Cour serait convaincue que tous les faits contenus dans l'acte d'accusation, sont établis, elle pourrait déclarer les prévenus coupables desdits faits ou elle devait se limiter à l'une de qualification seulement.

714. La Cour relève que cette question a été réglée par, d'une part, l'article 78 du statut de la CPI, et en droit positif congolais, par les articles 7 du Code Pénal Militaire et 20 du Code Pénal Congolais livre I, d'autre part.

715. L'article 78 paragraphe 3 du statut de la CPI est ainsi libellé : « lorsqu'une personne est reconnue coupable de plusieurs crimes, la Cour prononce une peine pour chaque crime et une peine unique indiquant la durée totale d'emprisonnement. Cette durée ne peut être inférieure à celle de la peine individuelle la plus lourde et ne peut être supérieure à 30 ans ou à celle de la peine d'emprisonnement à perpétuité prévue à l'article 77, paragraphe1, al b ».

716. Cette position a été adoptée par la chambre de première instance du TPIY, dans l'affaire le procureur contre Dusko Tadic, en estimant que la peine sanctionne un comportement criminel prouvé et ne dépend pas des points techniques relatifs à la présentation des arguments (affaire n° IT-94-1-T-Ch. II, 14 novembre 1995).

717. L'article 7 du Code Pénal Militaire est libellé : « en cas de concours de plusieurs infractions, la peine la plus forte est seule prononcée ».

718. Une autre question soulevée par la Cour est celle de savoir laquelle de ces deux dispositions sus évoquées devaient être appliquées dans le cadre du présent procès, étant donné que les qualifications retenues relèvent de deux régimes juridiques différents. En effet, à première vue, l'article 78 ne concernerait que les incriminations prévues par le statut de la CPI, tandis que l'article 7 du Code Pénal Militaire demeure une disposition spéciale du droit interne Congolais.

719. De l'avis de la Cour, et en raison de la suprématie du statut de la CPI sur les lois internes [lire l'article 215 de la constitution], l'article 78 §3 dudit statut a été, en définitive, appliqué dans le cas de concours de plusieurs infractions.

720. La question de cumul des qualifications a été abordée par la Cour en plaçant ces différentes qualifications selon qu'elles relèvent du droit pénal positif international ou du droit interne.

Des qualifications relevant du droit international

721. Deux qualifications susceptibles de donner lieu à la multiplicité de culpabilités, ont été recensées ci-dessus par la Cour, à savoir le crime contre l'humanité et le crime de guerre par une multitude d'actes, mis respectivement à charge de NZITONDA HABIMANA et NTABO NTABERI SHEKA.

1°. S'agissant de la qualification de crime contre l'humanité à charge de NZITONDA.

722. Ainsi qu'il a été relevé ci-haut par la Cour, le prévenu NZITONDA est poursuivi sous le RMP 0834/NDM/2017, en même temps pour crime contre l'humanité par viol et autres actes inhumains de caractère analogue, comme auteur individuel (1ère prévention), et pour crime contre l'humanité, par viol, tortures, pillage et autres actes inhumains de caractère analogue, comme chef militaire de facto (5e prévention).

723. A cet égard, la Cour a relevé que de ces deux qualifications se sont dégagées deux formes de responsabilité pénale prévues par les articles 25.a) et 28.a), à savoir la responsabilité pénale individuelle et la responsabilité de la personne faisant effectivement fonction de chef militaire, au cours d'une même activité criminelle.

724. Pour ce, la Cour a adopté le point de vue exprimé à ce sujet par le professeur Emérite NYABIRUNGU MWENE-SONGA, en considérant que l'article 25 du Statut de la Cour Pénale Internationale demeure le droit commun de responsabilité pénale, telle que définie respectivement aux articles 6-1 et 7-1 des Statuts du TPIR et du TPIY. Cela sous-entend, donc que la responsabilité pénale individuelle prévue à l'article 25 du Statut

de la CPI sera seule retenue, lorsque les deux formes de responsabilités pénales sont réalisées dans le chef de la même personne pour les mêmes faits, ***[NYABIRUNGU MWENE-SONGA, Droit international pénal, crime contre la paix et la sécurité de l'humanité Edition Droit et société « DES », Kinshasa 2013, pp. 619-620 ; - dans ce sens TPIR, KRSTIC, §605, cité par NYABIRUNGU, idem, p. 619].***

725. Ainsi, la Cour a pris en compte seulement, à charge du prévenu NZITONDA, la prévention de crime contre l'humanité par viol et par autres actes inhumains de caractère analogue, en tant qu'auteur individuel (2e et 4e préventions), sur pied des articles 7-1.g) et k), et 25 du Statut de la Cour Pénale Internationale.

726. En définitive, la Cour a retenu, s'agissant des faits relevant du Statut de la Cour Pénale Internationale, les qualifications ci-après à charge de NZITONDA HABIMANA Séraphin :

En tant qu'auteur individuel

- Crime contre l'humanité par viol (articles 7.1.k. et 25 du Statut de la Cour Pénale Internationale) ;
- Crime contre l'humanité par autres actes inhumains de caractère analogue (article 7.1.k. et 25 du Statut de la Cour Pénale Internationale) ;

En tant que supérieur hiérarchique :

- Crime contre l'humanité par tortures (articles 7.1.f. et 28 du Statut de la Cour Pénale Internationale).

727. Concernant les crimes de guerre mis à charge du prévenu NTABONTABERI SHEKA, dix qualifications pour divers actes répréhensibles ont été retenues à l'encontre du prévenu NTABO NTABERI SHEKA.

728. En s'inspirant de la jurisprudence tant internationale qu'interne, la Cour a considéré qu'il s'agit des faits distincts protégeant de valeurs distinctes, constitutifs de plusieurs infractions (dans ce sens, affaire n° ICTR -96-4-7, 2 septembre 1982, 4b.1, p. 191 ;

article 8.2) qui sont en concours matériel. La Cour rappelle par ailleurs que cette matière est réglée, comme indiqué ci-haut, par les articles 78 §3 du statut de la CPI, et en droit positif congolais par les dispositions de l'article 7 du Code Pénal Militaire ainsi que de l'article 20 du Code Pénal Ordinaire livre premier qui, quant à lui, prévoit le principe de cumul des peines et de la plus haute expression pénale en cas de concours idéal.

IV.2.6. DU CONFLIT DES LOIS

729. Pour tous les crimes de guerre ci-haut recensés et présumés avoir été perpétrés durant la période allant de 2011 à 2017, l'accusation s'est référée aux dispositions des articles 221 à 223 du Code Pénal Congolais livre II, tel que modifié et complété par la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015.

730. La Cour a relevé que présentés de la manière que dessus, ces crimes paraissent dépendre de trois régimes juridiques différents, à savoir la loi n° 024/2001 du 18/11/2001 portant Code Pénal Militaire, l'article 8 du statut de la CPI ainsi que les articles 221 à 223 du Code Pénal Congolais livre II sus visé.

731. Ainsi, note la Cour, apparait la pertinente préoccupation de savoir laquelle de ces dispositions appliquer en l'espèce.

732. Les principes qui régit cette matière est celui de la non-rétroactivité de la loi pénale de fond, qui signifie en d'autres termes que la loi pénale ne rétroagit, elle dispose pour l'avenir.

733. Ce principe connait cependant une atténuation s'agissant de la loi pénale nouvelle qui devra rétroagir si elle est douce ou favorable au prévenu.

734. Pour être à même d'appliquer ces principes ou l'exception il faut comparer la loi en vigueur au moment des faits et la nouvelle loi afin de déterminer laquelle de deux lois est la plus douce en comparant la sévérité des lois en conflit ***[NYABIRUNGU MWENE SONGA, Opcit par p.p 91-92].***

735. La Cour a noté que les faits commis durant la période allant 2011 jusqu'à la promulgation de la loi n° 15/022 du 31 décembre 2015, dite loi de mise en œuvre du Statut de la Cour Pénale Internationale [lire exposé des motifs de cette loi, in journal officiel de la République Démocratique du Congo du 20 février 2016, p.2], tombent, non pas sous l'empire des articles 221 à 223 comme l'a indiqué l'accusation, en raison de son caractère postérieure à la commission des faits, mais plutôt sur le champ d'application des dispositions des articles 173 à 175 du Code Pénal Militaire, et 8 du statut de la CPI, dans ses différentes spécificités, avec cette évidence que cette dernière disposition a été jugée prépondérante, et de ce fait, appliquée, en vertu de la constitution de la République Démocratique du Congo du 18/02/2006 qui, en son article 215, stipule : « traités et accords internationaux régulièrement conclus ont, dès leur publication, une autorité supérieure à celle des lois, sous réserve pour chaque traité ou accord, de son application par l'autre partie ».

736. Quant aux faits commis après la promulgation de la loi de 2015 réputée nouvelle, la Cour a estimé que, les mêmes dispositions de cette loi, retenues en l'espèce par l'accusation, en l'occurrence les articles 221 à 223 n'ont pu non plus être d'application, étant donné qu'au regard des débats, aucun des crimes de guerre ci-haut mentionnés n'a été perpétré durant la période allant de 2015 à 2017.

737. Enfin, concernant la double qualification de crime par enrôlement d'enfant, contenue dans deux différentes décisions de renvoi (actes d'accusation sous le RMP 0925/NDM/2017, 12e préventions) et l'unique prévention sous le RMP 1293/NDM/2018, et étant donné qu'elles concernent les mêmes faits reprochés au prévenu NTABO NTABERI SHEKA, la Cour n'a retenu qu'une seule de ces préventions en l'occurrence celle contenue dans le dernier acte d'accusation sus indiqué en raison de la clarté et de la précision la caractérisant quant aux lieux et à la période de la commission desdits faits.

Des qualifications multiples relevant du droit positif interne

738. La Cour rappelle que l'organe poursuivant a retenu Cinq qualifications portant sur les faits du mouvement insurrectionnel dans la décision de renvoi (acte d'accusation) sous le RMP 0925/NDM/2017, 1 à 5 à charges du prévenu NTABO NTABERI SHEKA, à savoir :

- L'organisation, la direction et le commandement du mouvement insurrectionnel, prévus et punis par les articles 136 et 139 du Code pénale militaire ;
- participation à un mouvement insurrectionnel par occupation à force ouverte des localités ;
- Participation à un mouvement insurrectionnel respectivement par provocation des rassemblements des insurgés, et par substitution à l'autorité légale par la perception illégale des taxes ;
- Participation à un mouvement insurrectionnel, en procurant des armes aux insurgés.

739. De l'avis de la Cour si, les quatre premières infractions sont en concours idéal au regard des termes de la loi (l'article 136 du Code pénal Militaire), la cinquième prévention apparait, par contre, comme étant une circonstance aggravante de chacune des infractions contenues dans l'acte d'accusation susdit (sous le RMP 0925/NDM/2017) portant sur la participation à un mouvement insurrectionnel.

740. A cet égard, la Cour a tout simplement fait application de l'article 7 du Code Pénale Militaire, en ne prononçant, au cas où ces différents faits seraient établis, qu'une peine unique, soit la peine la plus forte.

741. La Cour a noté par ailleurs, lors de leur plaidoirie que les conseils du prévenu SHEKA ont soulevé un moyen tiré de l'incompatibilité des qualifications se rapportant aux actes du

mouvement insurrectionnel, d'une part, et d'association des malfaiteurs, d'autre part, en demandant à la Cour le rejet de cette dernière prévention.

742. Pour sa part, l'accusation a estimé, sans en donner la raison, que les deux infractions étaient distinctes l'une de l'autre.

743. La Cour a, quant à elle, jugé de non pertinent ces moyens de défense, et conclu au rejet de celui-ci, étant entendu que les deux qualifications susvisées s'excluaient puisque ne comportant pas les mêmes éléments constitutifs et ne protégeant pas les mêmes valeurs sociales ou sociétales, en ce sens que le mouvement insurrectionnel tend à réprimer les atteintes aux institutions de la République ou l'intégrité du territoire national ; tandis que l'association de malfaiteurs a pour ratio legis, la sécurité publique.

IV.3. DE L'ANALYSE JURIDIQUE DES INCRIMINATIONS RETENUES

744. En Partant des différentes qualifications juridiques retenues et des textes légaux applicables à chacune de ces qualifications, la Cour a jugé nécessaire de présenter la présente analyse suivant les régimes juridiques auxquels sont rattachées les différentes incriminations, à savoir le Statut de la Cour Pénale Internationale, et le droit positif congolais comprenant le droit commun, et le droit pénal Militaire.

745. C'est ainsi que la Cour a passé en revue l'analyse théorique de toutes les incriminations retenues en tirant des conclusions juridiques pour chaque cas d'espèce.

IV.3.1. DES INCRIMINATIONS RELEVANT DU STATUT DE LA COUR PÉNALE INTERNATIONALE

Des actes d'accusation en présence et des considérations de la Cour y afférentes, ont été dégagés deux types de crimes relevant de ce régime juridique, en l'occurrence, le crime contre l'humanité

et le crime de guerre respectivement prévus par les articles 7.1.f.g, et k, 25 et 28, et 8, e) -i), c-v ; -vi ; -vii ; -viii, et 28.

IV.3.1.1. De la prévention de crime contre l'humanité mise à charge de NZITONDA HABIMANA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA.

IV.3.1.1.1. Notions de crime contre l'humanité

746. La notion de crimes contre l'humanité ou « CRIMES CONTRE LA FAMILLE HUMAINE » ***[voir 12 N.Y.L. Sch.J. Hum, RIS 545(1993), évoqué dans l'affaire, le procureur contre Jean-Paul AKAYESU, paragraphe 566, p. 229]*** tire ses origines dans le passé, depuis les procès de Nuremberg et de Tokyo, notamment à travers les affaires EICHMANN, BARBIE TOUVIER et PAPON ***[idem, paragraphe 567].***

747. Pour sa part, le professeur Emérite NYABIRUNGU MWENE SONGA, A Dégagé Cette Notion, En Faisant Un Parcours Historique dans le temps et dans l'espace, en partant des massacres des américains par les tures, massacres qualifiés le 18 mai 1915 par la France, la Russie et la grande Bretagne de crime contre l'humanité et la civilisation ou encore de crime de lèse-humanité.

748. La notion de crime contre l'humanité évoquée au travers de la clause dite « de Martens » n'a cessé, poursuit le professeur NYABIRUNGU, de fluctuer et d'évoluer depuis le Tribunal de Nuremberg, selon les circonstances et les législateurs, rendant ainsi difficile une définition unique, simple et cohérente, tant au niveau de la doctrine que de la législation comparée ; de sorte que certaines opinions ou dispositions légales font entrer, par exemple, le génocide dans le crime contre l'humanité, alors que le droit international, quant à lui, considère désormais les deux notions comme distinctes, tel est le but de la convention sur le génocide de 1948 ***[NYABIRUNGU MWENE SONGA, Droit***

international pénal, crimes contre la paix et la sécurité de l'humanité, op.cit, p. 248].

749. Les différents textes définissant les crimes contre l'humanité sont, selon le professeur NYABIRUNGU, les suivants :

1°. Le Statut de Nuremberg (article 6) qui définit le crime contre l'humanité comme étant l'assassinat, l'extermination, la réduction en esclave, la déportation et tout autre acte inhumain contre toutes les populations civiles, avant ou pendant la guerre, les persécutions pour les motifs politiques, raciaux ou religieux, qu'ils aient constitué ou non une violation du droit interne du pays où ils ont été perpétrés, à la suite de tout crime rentrant dans la compétence du tribunal, ou en liaison avec ce crime ». ***[Voir notamment l'article 5c de la charte de Tokyo].***

2°. La loi n° 10 du Conseil de contrôle (Ayant servi à la répression des crimes nazis par les tribunaux allemands), qui définit le crime contre l'humanité comme tous actes d'atrocités et délits, y compris, mais sans être limités à l'assassinat, à l'extermination, la mise en esclavage, la déportation, l'emprisonnement, la torture, le viol ou autres actes inhumains commis contre la population civile ou les persécutions pour des raisons politiques, raciales ou religieuses avec ou sans violations des lois intérieures du pays où ces actions ont été perpétrées ».

3°. Le Statut du TPIY qui définit en son article 5, le crime contre l'humanité comme suit :

a) Assassinat ;

b) Extermination ;

c) Réduction en esclavage ;

d) Expulsion ;

e) Emprisonnement ;

f) Torture ;

g) Viol ;

h) Persécution pour des raisons politiques raciales et religieuses ;

i) Autres actes inhumains.

*4°. Statut du TPIR qui énumère en s*on article 3 les actes constitutifs de crime contre l'humanité lorsqu'ils ont été commis dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique contre la population civile quelle qu'elle soit, en raison de son appartenance nationale politique, ethnique, raciale ou religieuse, à savoir :

a) Assassinat ;

b) Extermination ;

c) Réduction en esclavage ;

d) Expulsion ;

e) Torture ;

f) Viol ;

g) Persécution pour des raisons politiques raciales et religieuses,

h) Autres actes inhumains.

5°. Le Statut de la Cour Pénale Internationale, qui définit, en son article 7.1 le crime contre l'humanité comme l'un quelconque des actes énumérés ci-dessous, lorsqu'il est commis dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre la population civile, et en connaissance de cette attaque, à savoir :

a) Meurtre ;

b) Extermination ;

c) Réduction en esclave ;

d) Déportation forcée de population ;

e) Emprisonnement ou autre forme de privation grave de liberté physique en violation des dispositions fondamentales du droit international ;

f) Torture ;

g) Viol, esclavage sexuel, prostitution forcée, grossesse forcée ;

h) Persécution de tout groupe ou de toute collectivité identifiable pour des motifs d'ordre politique racial, national, ethnique, culturel, religieux ou sexiste au sens du paragraphe 3, ou en fonction d'autres critères universellement reconnus comme inadmissibles en droit international ou en relation avec tout acte visé dans le présent paragraphe, ou tout crime relevant de la compétence de la Cour ;

i) Disparition forcée de personnes ;

j) Crime d'apartheid ;

k) Autres actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé physique ou mentale.

750. Les définitions données à travers ces différents textes qui partagent le fond même de la notion de crime contre l'humanité, à savoir des atteintes graves aux droits fondamentaux de la population civile, perpétrées aussi bien en temps de paix qu'en temps de guerre, permettent la détermination des éléments constitutifs de crime contre l'humanité.

IV.3.1.1.2. Des éléments constitutifs de crime contre l'humanité.

751. Le paragraphe 2.a. de l'article 7 du Statut de la Cour Pénale Internationale énonce : « aux fins du paragraphe 1, par attaque lancée contre la population civile, on entend le comportement qui

consiste en la commission multiple d'actes visées au paragraphe 1

752. La doctrine et la jurisprudence distinguent Grosso modo des éléments constitutifs ci-après de crime contre l'humanité, à savoir : l'élément matériel, l'existence d'une attaque généralisée ou systématique contre la population civile, ainsi que le but de cette attaque ***[TPIR, op.cit.,§ 578 et suivants].***

753. Le professeur NYABIRUNGU propose, pour sa part, deux éléments à savoir, l'élément matériel et l'attaque généralisée et/ou systématique ***[op.cit, pp253 et suivants].***

754. La Cour note, quant à elle, qu'il se dégage, au regard de l'énoncé de la disposition sus notée du statut de la CPI, et de l'analyse proposée ci-dessus, une constante telle qu'à chaque élément (contextuel et matériel), et à chaque forme de responsabilité directe ou indirecte, est associé l'élément moral ou la mens rea ***[ibidem].***

755. C'est ainsi que, sans pour autant vouloir prétendre s'écarter de la démarche jurisprudentielle et doctrinale sus évoquée, la Cour adopte, pour autant qu'elle paraisse pragmatique, une présentation à trois niveaux, à savoir les éléments contextuels, les éléments spécifiques et l'élément psychologique caractérisant chacun de ces éléments, ainsi que la forme de responsabilité envisagée ***[cfr article 7.1.2, du Statut de la Cour Pénale Internationale, et 7.1.2.3 des éléments du crimes dudit Statut].***

A. Des éléments contextuels

756. Pour la Cour, cet élément résulte de la lecture combinée des articles 7.1.2. du Statut de la Cour pénale internationale, et 7.2 des éléments des crimes dudit Statut, au travers de l'expression « dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre toute population civile et en connaissance de cette attaque ».

757. De l'avis de la Cour, la réalisation de cet élément considéré comme une condition sine qua non de l'incrimination de crime contre l'humanité ***[TPIR, op.cit, § 579],*** permet de distinguer les crimes ordinaires des crimes contre la paix et la sécurité de l'humanité, d'une part, et de catégoriser ceux-ci eu égard aux circonstances de leur survenance, d'autre part.

758. En se référant aux dispositions pertinentes du Statut de la Cour Pénale Internationale et à la jurisprudence, ainsi qu'à la doctrine sus évoquée, la Cour a pu dégager deux composantes caractérisant l'élément contextuel, à savoir le « actu reus » et la « mens rea ».

a. Les éléments matériels de l'élément contextuel (reus actus).

759. Les éléments matériels de l'élément contextuel sont dégagés par la Cour, de l'économie même des articles 7 du Statut et 7 des éléments des crimes de ce Statut.

760. Aux termes de l'article 7.1 du Statut de la Cour Pénale Internationale on entend par crime contre l'humanité l'un quelconque des actes ci-après lorsqu'il est commis dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre toute la population civile et en connaissance de cette attaque.

761. C'est ainsi que la doctrine et la jurisprudence ont dégagé deux éléments, à savoir, l'attaque généralisée ou systématique, d'une part, et la population civile, d'autre part ***[NYABIRUNGU, op.cit, pp.317 et suivants, TPIR, affaire AKAYESU op.cit, §579 et suivants, et 582 et suivants].***

1°. De l'attaque généralisée ou systématique

762. Aux termes de l'article 7.2 du Statut de la Cour Pénale Internationale, l'attaque lancée contre une population civile est définie comme étant le comportement qui consiste en la commission multiple d'actes visés au paragraphe 1 à l'encontre d'une population civile quelconque, en application ou dans la

poursuite de la politique d'un Etat ou d'une organisation ayant pour but cette attaque ; tandis que le paragraphe 3 de l'article 7 des éléments des crimes dudit Statut qui reprend la même définition, ajoute que ces actes ne doivent pas nécessairement constituer une attaque militaire.

763. Pour être retenu comme un acte constitutif de crime contre l'humanité, l'attaque doit être au moins généralisée ou systématique sans qu'il ne soit nécessaire qu'elle revête ce double caractère ***[TPIR, jugement 1ère instance, chambre I, procureur contre BAGILISHEMA, affaire n° ICTR-96-1A-T, du 07 juin 2001§77 ; -TPIY, décision chambre de 1ère instance, procureur contre Coran JELISIC, 17 décembre 1999, §§53-57, citée par NYABIRUNGU, op.cit p. 317].***

764. C'est ainsi que, s'appuyant sur cette approche jurisprudentielle, le Professeur Emérite NYABIRUNGU a utilisé simplement l'expression « attaque généralisée et/ou systématique ***[NYABIRUNGU, ibidem].***

765. Cette position doctrinale et jurisprudentielle qu'adopte la Cour, parait se conformer au vœu du législateur, clairement exprimé au travers de la disjonction inclusive « ou » utilisée en vue de la protection de la population civile dès lors que l'une ou l'autre hypothèse (et/ou) se seraient réalisées.

❖ L'attaque généralisée

766. L'attaque généralisée est une attaque de grande envergure dirigée contre une multiplicité de victimes ***[TPIR, - TPIY, ibidem],*** tandis que son caractère généralisé résulte du fait que l'acte présente un caractère massif, fréquent et que mené collectivement, il revêt une gravité considérable, et est dirigée contre une multiplicité de victimes ***[TPIR, affaire AKAYESU, op.cit. §580].***

767. Selon la jurisprudence, sont en principe exclus de la notion d'attaque généralisée ou systématique, des actes isolés commis par des auteurs individuels à l'encontre d'une seule personne ***[TPIT, jugement TADIC, § 648, cité par NYABIRUNGU, ibidem].***

❖ L'attaque systématique

768. Une attaque systématique est, en revanche, celle qui est perpétrée sur la base d'une politique ou d'un plan préconçu, et son caractère systématique tient, selon la jurisprudence, au fait que l'acte est soigneusement organisé selon un modèle régulier, en exécution d'une politique concertée mettant en œuvre des moyens publics ou privés considérables. Il n'est nullement exigé que cette politique soit officiellement adoptée comme une politique de l'État ; il doit cependant exister une espèce de plan ou de politique conçus ***[TPIR, ibidem].***

769. La doctrine considère que sont exclus de la notion de crime contre l'humanité, les actes fortuits, de telle sorte qu'une vague de violences qui se lève spontanément ne constitue pas encore un crime contre l'humanité ***[Stéphan MASEKE, les contributions de la jurisprudence… p186, cité par NYABIRUNGU, idem, p. 318].***

❖ La poursuite de la politique d'un État ou d'une organisation

770. S'agissant de la notion de politique, la question peut se poser de savoir si cette politique doit être celle d'un gouvernement. La réponse est qu'il peut s'agir d'une politique du gouvernement ou de toute autre organisation, du moment que celle-ci contrôle effectivement la région ou le territoire sur lequel le crime a été commis ***[idem, p. 319].***

771. La Cour note, à ce propos, qu'au terme du 3eme paragraphe de l'article 7 des éléments des crimes de la Cour pénale internationale, il est notamment exigé, pour qu'il y ait politique ayant pour but une telle attaque, que l'Etat ou l'organisation favorise ou encourage activement une telle attaque contre une population civile. Et dans la note explicative n° 6 (voir, au bas de la page 5 de ce texte) commentant cette notion, il est mentionné : « la politique qui a pour but une attaque contre la population civile en tant que telle, se manifeste par l'action d'un Etat ou

d'une organisation, et que dans les circonstances exceptionnelles, une telle politique peut prendre la forme d'une abstention délibérée d'agir par laquelle l'Etat ou l'organisation entend consciemment encourager une telle attaque… On ne peut inférer l'existence d'une telle politique du seul fait que l'Etat ou l'organisation s'abstienne de toute action ».

772. Il est de jurisprudence, note la Cour, que la politique de l'Etat ne peut pas être formalisée, mais elle doit exister, dans la mesure où les crimes en question peuvent avoir été favorisés par l'Etat, ou, en tout état de cause, faire partie d'une politique gouvernementale ou de celle d'une entité disposant d'une autorité de facto ou d'une organisation sur un territoire (tel est le cas d'un groupe rebelle), sans que celle-ci bénéficie d'une reconnaissance internationale ou d'un statut officiel d'un Etat ***[TPIY, affaire KUPRESKIC et consorts, §§551-555, cité par NYABIRUNGU, idem, p. 321].***

2°. La population civile.

773. La Cour note que l'article 7 sous examen ne définit pas le concept de « population civile ». Il en est de même des textes évoqués ci-haut ***[voir paragraphe 747].***

774. Selon la doctrine, tous les textes passés en revue ci-haut confèrent à la notion de population civile un sens large en utilisant l'expression « QUELLE QU'ELLE SOIT » (expression consacré dans les Statuts du TPIY et du TPIR).

775. Ainsi, on entend par « population civile » les personnes qui ne participent pas discrètement aux hostilités, y compris les membres des forces armées qui ont déposé les armes, et les personnes qui ont été mises hors de combat par la maladie, blessure ou pour toute autre cause.

La présence au sein de la population civile des personnes isolées ne répondant pas à la définition de personnes civiles ne prive pas cette population de sa qualité ***[TPIR, affaire AKAYESU, op.cit § 582].***

b. L'élément moral (mens rea) de l'élément contextuel du crime contre l'humanité.

L'article 30 du Statut de Rome énonce : l'élément moral (psychologique) des crimes du Statut de la Cour Pénale Internationale et selon la jurisprudence des tribunaux ad hoc,:

1. « Sauf disposition contraire, nul n'est pénalement responsable « et ne peut être puni à raison d'un crime relevant de la « compétence de la Cour que si l'élément matériel du crime est « commis avec intention et connaissance ;

2. « Il y a intention au sens du présent article lorsque :

a) Relativement à un comportement, une personne entend adopter ce comportement ;

b) Relativement à une conséquence, une personne entend causer cette conséquence ou est consciente que celle-ci adviendra dans le cours normal des événements ;

3. Il y a connaissance, au sens du présent article, lorsqu'une personne est consciente qu'une circonstance existe ou qu'une conséquence adviendra dans le cours normal des événements. **« CONNAÎTRE »** et **« EN CONNAISSANCE DE CAUSE »** s'interprètent en conséquence.

776. L'élément moral englobe deux aspects complémentaires, à savoir l'intention et la connaissance.

777. Pour établir ces deux conditions dans la poursuite d'un crime contre l'humanité, il est nécessaire d'établir un lien entre l'acte criminel de l'auteur et l'attaque généralisée ou systématique contre une population civile.

778. Ainsi, note la Cour, plusieurs conditions sont requises :

a. L'acte criminel doit faire partie de l'attaque ;

b. L'auteur doit vouloir adopter le comportement criminel (intention) ;
c. L'auteur doit savoir que l'attaque est menée contre la population civile (connaissance).

779. L'article 7 du Statut comprend une référence expresse à la « politique d'un Etat ou d'une organisation » ; de sorte que la connaissance et l'intention de l'auteur doivent donc aussi porter sur cet élément de planification. En d'autres termes, l'auteur doit savoir que l'attaque est menée par l'Etat ou une organisation ayant pour but une telle attaque, et doit connaitre la politique ou le plan de l'Etat ou de l'organisation qui mène cette attaque.

780. Le TPIR a considéré que l'auteur du crime doit commettre le crime en connaissance de cause, c'est-à-dire qu'il doit comprendre le contexte général criminel dans lequel s'inscrit son acte, et qu'il doit avoir l'intention de commettre l'infraction, mais que ses motivations de prendre part à l'attaque ne doivent pas être prises en considération ; de même qu'il n'est pas nécessaire qu'il **« PARTAGE »** les objectifs de l'attaque.

781. En outre, le fait que l'auteur ait eu l'intention de diriger son acte contre la population ou contre sa victime n'est pas pertinent, c'est l'attaque, et pas les actes de l'accusé, qui doit être dirigée contre la population ciblée. L'accusé doit seulement savoir que son acte fait partie de l'attaque.

782. Pour condamner par ailleurs, un suspect pour crimes contre l'humanité, il faut donc prouver que les crimes étaient liés à l'attaque sur une population civile et que l'accusé le savait.

783. Enfin, la connaissance du risque que son acte puisse faire partie d'une telle attaque est en réalité suffisante, et ce, indépendamment de sa connaissance des détails de celle-ci.

784. Dans le cas d'espèce, la Cour rappelle qu'aux termes des chefs d'accusation à charge des prévenus NZITONDA et NTABO, il est mentionné que les actes incriminés ont été réalisés dans le cadre

d'une attaque généralisée et systématique lancée contre la population civile des localités de LUVUNGI, MUBI et leurs environs, durant la période allant du 30 juillet au 01 août 2010, et en connaissance de cette attaque.

785. Mais il ressort du réquisitoire du ministère public que cette attaque était tout simplement généralisée, en raison de son caractère massif et successif, dans la mesure où elle a duré trois jours, c'est-à-dire du 30 juillet au 01 août 2010.

786. L'accusation a soutenu également que cette attaque a été dirigée contre la population civile de LUVUNGI, plus particulièrement les femmes, et que les auteurs de cette attaque, notamment le prévenu SHEKA en avait connaissance, dans la mesure où il savait que les FDLR s'illustraient par des viols, et qu'en dépit de cela, ils avaient envoyé les éléments des FDLR à KEMBE pour se ravitailler.

787. Enfin, pour l'accusation, cette attaque s'inscrivait dans le cadre d'une politique des FDLR consistant à piller les localités qu'ils investissaient.

788. La Cour note que l'accusation a annexé à son réquisitoire une liste reprenant notamment les codes et les noms des victimes de crime contre l'humanité par viol et par autres actes inhumains perpétrés dans la localité de LUVUNGI.

789. Se référant aux déclarations des victimes 633002, 633005, 633007, 633017 et 633018, les conseils des parties civiles ont considéré que l'attaque des villages de LUVUNGI et de MUBI revêt un caractère à la fois général et systématique, au motif que cette attaque imputée aux éléments issus de la coalition du NDC du prévenu SHEKA et des FDLR, était lancée d'une manière structurée et planifiée par lesdits éléments qui avaient pris d'assaut simultanément, les quatre quartiers constituant la localité de LUVUNGI, du 30 juillet au 01 août 2010, et la localité de MUBI, du 16 au 17 août 2010, en indiquant que le prévenu

SHEKA avait agi en connaissance de cause, dans la mesure où il savait que ses alliés des FDLR étaient réputés violeurs des femmes, dans le territoire de WALIKALE.

790. En outre, en se fondant sur les déclarations des victimes 633002, 633004 et 633005, les conseils des parties civiles, ont indiqué que cette attaque avait pour but la poursuite de la politique de l'organisation qui était celle de se ravitailler en vivres et en biens de valeur auprès de la population civile, s'agissant de la localité de LUVUNGI ; de violer à deux reprises la victime 633028, et de piller les biens de la victime 633031 en faisant transporter à celle-ci leurs butins, s'agissant de l'attaque de la localité de MUBI ***[cfr conclusions des parties civiles, pp. 19 et suivantes].***

791. Enfin, pour les conseils des parties civiles, l'attaque lancée contre les localités susvisées, visait une population civile dans la mesure où les personnes ciblées étaient des civiles.

792. La Cour rappelle par ailleurs qu'à l'instar du ministère public, les conseils des parties civiles ont annexé à leur note de plaidoirie les listes reprenant les noms des victimes des actes perpétrés à LUVUNGI et à MUBI.

793. S'étant limités à affirmer que leur client n'avait jamais confié une quelconque mission à MAYELE ni à NZITONDA de se rendre à LUVUNGI, les conseils du prévenu SHEKA ont, pour leur part, sollicité de la Cour l'acquittement et le renvoi de ce dernier de toutes fins des poursuites ***[voir note de plaidoirie, pp. 34 à 48] ;*** tandis que les conseils du prévenu NZITONDA sont demeurés muets, quant à eux.

794. En revanche, pour le conseil de la République Démocratique du Congo, l'attaque de LUVUNGI rêvait à la fois un caractère généralisé et systématique, et était dirigé contre la population civile de LUVUNGI, suivant un plan conçu par le prévenu SHEKA ***[Cfr note de plaidoirie, p. 17].***

CONCLUSIONS JURIDIQUES PARTIELLES SUR LES ELEMENTS CONTEXTUELS DU CRIME CONTRE L'HUMANITE

795. Rencontrant les moyens des parties et eu égard aux éléments du dossier, débattus à l'audience, la Cour note ce qui suit :

- ***S'agissant du 1er élément objectif de l'élément contextuel, en l'occurrence l'existence d'une attaque lancée contre une population civile***

796. Pour mener à bien l'examen de cet élément, la Cour se doit de passer en revue les critères définis à l'article 7 §2., afin de déterminer s'il y a ou non un comportement qui consiste en la commission de multiple actes visés à l'article 7 §1 du Statut de Rome, si ces actes sont dirigés contre une population civile, et si ce comportement est en application ou a pour but la poursuite de la politique d'un Etat ou d'une organisation ayant pour but cette attaque ***[Cfr Aff. Le proc c/J.P. BEMBA, n° ICC-01/05-018 du 21 mars 2016, § 670, p. 377/413].***

1°. Comportement consistant en la commission multiple d'actes visés à l'article 7-1 du Statut de la Cour pénale Internationale.

797. Des éléments probants et corroborés de l'instruction tirés des déclarations de 633002, 633004 et 633005, ont attesté que des actes de viol ont été perpétrés au cours des événements de LUVUNGI, du 30 juillet au 01 août 2010, et que ces actes ont été commis par des éléments FDLR du NDC et PLC lors de la prise d'assaut de cette localité par ces éléments.

798. Pour la Cour, ces actes qui ne peuvent en aucun égard être considérés comme des simples actes fortuits constituent plutôt un comportement répréhensible au sens de l'article 7-1 sus visé, et revêtant un caractère à la fois généralisé et systématique :

- Généralisé en ce sens que ces actes étaient dirigés d'une manière considérable contre une multiplicité des victimes ***[Aff. Proc c/AKAYESU Jean Paul, § 580].***

- Systématique dans la mesure où au regard des preuves recueillies lors de l'instruction, il ressort que les trois personnes sus nommées placées à la tête de chacun de ces trois groupes armés, s'étaient au préalable, concertées à KEMBE avant de se rendre à LUVUNGI ; et qu'ensuite, sur fond des mêmes preuves, le prévenu NZITONDA avait, en ce qui le concerne, en cours du trajet KEMBE-LUVUNGI, harangué en langue kinyarwanda, les combattants FDLR placés sous sa conduite ; encore qu'il a été certifié que c'est le même prévenu NZITONDA qui avait retenu la victime 633002 venue de LUVUNGI à sa rencontre à KEMBE en l' empêchant de retourner chez elle (à LUVUNGI), et ce, jusqu'à la tombée de la nuit, moment mis à profit par les trois groupes armés pour prendre d'assaut la localité de LUVUNGI, outre le fait qu'il (NZITONDA) s'était retranché sur une petite colline, d'où il entendait les crépitement des balles en provenance de tous les quartiers de LUVUNGI durant toute la nuit.

2°. Actes dirigés contre une population civile.

799. Des faits tels que certifiés par la Cour, il ressort sans nul doute que les victimes ciblées en l'espèce, étaient des personnes civiles habitant la localité de LUVUNGI.

3°. Des actes posés en application ou dans la poursuite de la politique d'un Etat ou d'une organisation ayant pour but une telle attaque.

800. L'examen de cet élément suscite préalablement celui de l'existence d'un Etat - tel n'est pas évidemment le cas en l'espèce, ou d'une organisation. En effet, il a été incontestablement établi que des éléments issus de trois groupes distincts, opérant dans le territoire de WALIKALE, à savoir le NDC, les FDLR et le PLC avaient pris d'assaut la localité de LUVUNGI du 30 juillet au 01

août 2010 et y avaient perpétré des actes décriés aux préjudices des certains habitants de cette localité.

801. Il a été également, certifié, que chacun de ces groupes avait sous sa direction un commandant de circonstance, à savoir, MAYELE, chef d'Etat-Major chargé des opérations au sein du groupe armé NDC, qui avait contrôlé un quartier avec ses trente éléments, un autre contrôlé par une vingtaine d'éléments du FPLC, placés sous le commandement d'Emmanuel SENGIYUNVA, tandis que les deux autres quartiers étaient pris d'assaut par une centaine d'éléments de FDLR, issus du bataillon MONTANA, placés sous la conduite de NZITONDA, coordonnateur des FDLR dans ledit territoire.

802. La Cour rappelle par ailleurs que les deux grands groupes armés FDLR et NDC ce sont implantés dans le territoire de WALIKALE, respectivement au courant des années 2006 et 2008, et y menaient des opérations armées.

803. Pour la Cour, l'intervention bien que simultanée de ces différents groupes lors des évènements de LUVUNGI ne doit en rien enlever à chacun de ce groupe son caractère autonome, en tant qu'organisation, au sens de l'article 7.2.a du Statut de la Cour pénale internationale étant entendu qu'ils ont agi chacun pour son compte, quand bien même qu'il a été avéré, dans tous les cas que le prévenu NZITONDA avait une certaine ascendance, pour ne pas dire, un certain pouvoir de facto sur les éléments placés sous la direction respective de MAYELE et d'Emmanuel SENGIYUNVA

804. S'agissant de la politique, et partant des éléments des preuves tirées de l'instruction, la Cour note que le cas de violences déplorées a été commis suivant un mode opératoire identique, dans ce sens que les assaillants entraient dans des maisons des victimes pour dépouiller celles-ci de leurs biens de valeur et autres tels que l'argent, l'or, des vivres, les bétails, avant

d'exercer des actes de violences sexuelles sur les femmes, durant la nuit du 30 au 31 juillet 2010.

805. Pour la Cour, la perpétration de tels actes suivant un modèle répété ne traduit ni plus ni moins que l'existence d'une politique ***[lire dans le sens, idem, p. 380/417].***

806. La Cour note que cette attaque a été tolérée par le prévenu NZITONDA qui commandait cette expédition à LUVUNGI et qui à l'aube s'était fait présenter les biens pillés en les répartissant à ses troupes (Cfr MODE DE RESPONSABILITE).

807. Enfin, eu égard à la manière d'agir qui concorde avec les éléments probants de la motivation antérieure et au mode opératoire sus visé, il va sans nul doute que le prévenu NZITONDA avait connaissance de l'attaque lancée par les troupes placées sous son commandement agissant ainsi au nom de la coalition de ces trois groupes armés précités au moment des faits établissant ainsi un lien suffisant entre le comportement incriminé et la politique de l'organisation.

808. La Cour rappelle que par respect au principe du contradictoire, garant d'un procès équitable elle avait en son temps exigé mais en vain, la comparution personnelle des autres victimes afin d'être à même de vérifier les allégations desdites victimes.

809. Cette vaine tentative de la Cour n'a pas pour autant limité l'opportunité dont on bénéficiait aussi bien, pendant l'instruction, l'accusation que pas pour le moins les conseils des parties civiles de soumettre à la contradiction les procès-verbaux contenant les déclarations de ces victimes pourtant représentées. Car étant donné que ces procès-verbaux sont susceptibles de constituer des moyens de preuve encore que la victime est considérée comme témoin en matière des poursuites d'un crime international ***[TPIR, op.cit, p. 68].***

810. Cette opportunité a consisté en d'autres termes pour l'accusation et non moins pour les conseils des parties civiles et ce,

conformément aux prescrits de l'article 244 al 1 du CJM selon lesquels si un témoin a déposé à l'instruction préparatoire et qu'il ne comparait pas à l'audience, lecture de sa déposition est donnée lorsque le ministère public ou le conseil du prévenu le demande. C'est dans ce même sens que l'article 68 §3 du Statut de Rome édicte que « lorsque les intérêts personnels des victimes sont concernés, la Cour permet que leur vues et préoccupations soient exposées et examinées à tous les stades de la procédure qu'elle estime appropriés et d'une manière qui n'est ni préjudiciables ni contraire aux droits de la défense et aux exigences d'un procès équitable et impartial et les préoccupations peuvent être exposées par les représentant légaux des victimes lorsque la Cour l'estime approprié conformément au règlement de procédure et de preuve ».

811. Ainsi donc, à défaut d'avoir été soumis à la contradiction, les procès-verbaux de ces victimes considérées également du point de vue du droit interne comme un moyen de preuve [Antoine Rubbens, op.cit n° 154, p. 133], il est hors de question que la Cour puisse en tirer quelque motif ou quelque élément à conviction dès lors que les prévenus n'ont pas eu l'occasion de le contredire à l'audience ***[idem, n° 150, p. 128].***

812. Ainsi donc, sans entraver à la liberté de penser de l'accusation qui a considéré qu'il y aurait eu beaucoup d'autres victimes anonymes, la Cour s'en tient aux seules allégations vérifiées des victimes sur lesquelles elle a fondé son intime conviction excluant de ce fait le caractère généralisé de l'attaque.

813. La Cour exclura également ce caractère généralisé de l'attaque tiré selon les conseils des parties civiles de ce que cette attaque avait porté sur le village de LUVUNGI et de MUBI (encore que aucune preuve de l'attaque du village de MUBI n'a été rapportée ni par l'accusation, ni les conseils des parties civiles) car, de l'avis de la Cour, les critères liés à l'étendue de la zone géographique ne doit être pris isolement mais, doivent plutôt aller de pair avec le

caractère multiple ou la multiplicité des victimes. C'est dans ce sens que la Cour pénale internationale a décidé que :

« Par conséquent que compte tenu du nombre des victimes et de « la portée géographique de l'attaque, la chambre a conclu au-delà « de tout doute raisonnable que l'attaque lancée contre la « population civile de RCA dans le contexte de l'opération de 2002 « à 2003 revêtait un caractère généralisé ***[Affaire proc c/J.P. « BEMBA, op.cit, pp. 384/413]*** », « jugé par ailleurs que le « caractère généralisé résulte du fait que l'acte présente un « caractère massif, fréquent et que mené collectivement,

La Mens rea de l'élément contextuel

814. Selon l'accusation, le prévenu SHEKA savait que son action s'inscrivait dans le cadre de l'attaque pour avoir souscrit à celle-ci, en envoyant les éléments des FDLR dont il connaissait le comportement d'aller se ravitailler à KEMBE, et en les encourageant de commettre les viols sur des femmes ***[réquisitoire, p. 34].***

815. Dans leurs notes des plaidoiries, les conseils du prévenu NZITONDA ainsi que celui de l'Etat congolais ont passé sous silence l'analyse de l'élément sous examen.

816. Eu égard aux éléments développés dans sa motivation factuelle supra appuyée par des preuves irréfutables résultant notamment de la politique des auteurs des actes incriminés, la Cour demeure convaincue que les assaillants ont agi volontairement et en connaissance de cause, dans la mesure où il a été établi qu'ils savaient que leur comportement s'inscrivait dans le cadre d'une attaque généralisée et systématique dirigée contre la population civile.

817. S'agissant par contre du prévenu SHEKA et prenant en compte la motivation factuelle ci-dessus développé, la Cour note qu'il n'a pas été prouvé de manière indubitable que le prévenu SHEKA avait connaissance de cette attaque.

818. De tout ce qui précède, la Cour conclut que l'élément contextuel du crime contre l'humanité de l'espèce, est établi dans toutes ses composantes telles que posées ci-dessus.

2. DES FORMES DE RESPONSABILITE

819. Selon la Cour, on entend par forme de responsabilité en droit pénal international, la manière dont l'auteur a commis le crime.

820. Le Statut de la Cour pénale internationale prévoit deux formes de responsabilité pénale, à savoir la responsabilité pénale individuelle (article 25 et la responsabilité du supérieur hiérarchique (article 28).

821. Au regard des actes d'accusation en présence, deux prévenus, en l'occurrence ZITONDA et SHEKA, sont mis en cause, respectivement en tant qu'auteur individuel et supérieur hiérarchique du crime contre l'humanité.

1. De la responsabilité pénale individuelle

1°. Principe

822. Aux termes de l'article 2.5.1. du Statut de la Cour pénale internationale, seules les personnes physiques, - à l'exclusion des personnes morales, - peuvent engager leur responsabilité pénale. Le paragraphe 2eme dudit article énonce : « quiconque commet un crime relevant de la compétence de la Cour, est individuellement responsable et peut être puni conformément au présent Statut ».

823. La responsabilité pénale individuelle au sens large englobe, de l'avis de la Cour, deux notions, à savoir, d'une part, la notion d'auteurs principaux ***[article 25.3 a)] et celle d'auteurs secondaires [la complicité (article 25.3 b), c) et d)].***

824. En effet, aux termes de l'article 25 paragraphe 3eme, une personne est pénalement responsable et peut être punie pour un crime relevant de la compétence de la Cour, si elle commet un tel crime que ce soit individuellement conjointement avec une autre

personne ou par l'intermédiaire d'une autre personne, que cette autre personne soit ou non pénalement responsable.

2°. De la responsabilité pénale au sens strict

825. A l'occasion de l'examen de cette problématique, il sera question pour la Cour de passer en revue les éléments matériels ou objectifs et intellectuels susceptibles d'engager la responsabilité pénale individuelle de l'accusé en tant qu'auteur principal.

a. Des éléments objectifs ou matériels

❖ **Des éléments objectifs de la responsabilité individuelle stricto sensu**

826. Selon la Cour, les éléments objectifs de cette forme de responsabilité individuelle résultent de l'expression « elle commet un tel crime soit individuellement … » utilisée dans l'article 25.3 a). Il s'agit, alors de l'auteur individuel au sens strict.

827. Selon la doctrine, la même personne au regard des mêmes faits ne peut être à la fois coauteur, complice et hiérarchique ***[NYABIRUNGU M. Op. cit p 558 et suivante].***

❖ **Des éléments objectifs de la perpétration conjointe avec d'autres personnes ou la coaction (article 25.3 a)).**

828. À l'opposé de la responsabilité individuelle au sens strict sus évoquée, la notion de coaction fondée sur le contrôle exercé conjointement sur le crime, a pour origine le principe de la division des tâches essentielles en vue de la commission d'un crime entre deux ou plusieurs personnes agissant de manière concertée, de telle manière que bien qu'aucune de ces personnes ne détienne le contrôle d'ensemble de l'infraction, parce qu'elles dépendent toutes les unes les autres pour la commission de celle-ci, elles partagent toutes le contrôle, car chacune d'elles pourraient compromettre la commission du crime si elle

n'exécutait pas sa tâche. ***[Lire Décision THOMAS LUBANGA relative à la confirmation des charges, 29/01/2007, p. 342].***

Ainsi donc, note la Cour, chacune de ces personnes est considérée comme auteur principal.

829. Ce mode de responsabilité suppose, selon la doctrine, d'une part, l'existence d'un accord ou d'un plan commun entre deux ou plusieurs personnes, ce qui implique l'existence d'un contrôle exercé conjointement sur le crime, et l'accord de la part de chaque coauteur en vue d'une contribution essentielle coordonnée aboutissant à la réalisation des éléments objectifs du crime, d'autre part ***[idem pp. 564 et 565].***

830. Selon la jurisprudence, il n'est pas nécessaire que l'accord soit explicite, mais son existence peut être déduite de l'action concertée menée ultérieurement par les coauteurs ***[Cfr décision 346, résumé du jugement rendu dans l'affaire THOMAS LUBANGA, le 14 mars 2012, § cité par NYABIRUNGU M. idem, p. 565].***

- **Des éléments objectifs de la perpétration par l'intermédiaire d'une autre personne ou la complicité (article 25.3 a)).**

831. La commission d'un crime par l'intermédiaire d'une autre personne constitue la forme de responsabilité pénale reconnue dans les principaux systèmes juridiques du monde (cas par exemple de l'article 21.3° et 4° du Code pénal Congolais).

832. Cela signifie en d'autres termes que l'auteur principal (auteur intellectuel) utilise l'exécution l'exécutant (auteur direct comme un simple outil ou instrument pour commettre le crime), peu importe que ce dernier (exécutant) soit ou non pénalement responsable.

833. La perpétration par l'intermédiaire d'une autre personne ou perpétration indirecte suppose que l'auteur principal (intellectuel) exerce d'une part un contrôle sur le crime, lequel

repose sur l'organisation et sur l'appareil du pouvoir organisé et hiérarchique ***[ibidem, pp. 567 à 571].***

834. Aussi, relève la Cour, dans l'affaire le procureur contre MILOMIR STAQUIC, la chambre de 1ère instance II du TPIY s'est fondée sur la responsabilité découlant de la commission conjointe d'un crime par l'intermédiaire d'une autre personne pour éviter des incohérences liées à l'application à des hauts dirigeants et les commandants militaires de la théorie de la responsabilité pénale découlant de la participation à une activité criminelle commune. ***[TPIY, Affaire procureur C/MILOMIR STAQUIC, Affaire n° IT 30 juillet 2003, § 439, cité par NYABIRUNGU M., idem, p. 569].***

835. Selon la jurisprudence, plusieurs aspects de l'appareil de pouvoir que constitue une organisation permettent que celui-ci serve l'objectif et le but consistant à mettre l'auteur derrière l'auteur, en mesure de commettre des crimes par l'intermédiaire de ses subordonnés ***[affaire procureur C/Germain KATANGA et Mathieu NGUDJOLONCHUI, décision relative à la confirmation des charges 30 septembre 2008, § 511, cité par idem, p. 570].***

836. De l'avis de la Cour, la complicité (commission indirecte) est fondée par les deux dispositions légales ci-après, à savoir l'article 25 § 3 b) et c), à titre principal, et la forme résiduelle de la responsabilité du complice, consacrée par le point d) dudit article, lesquelles dispositions sont libellées comme suit :

- l'article 25.3.b) : « une personne est pénalement responsable et peut être punie pour le crime relevant de la compétence de la Cour, si elle ordonne, sollicite ou encourage la commission d'un crime, dès lors qu'il y a commission ou tentative de commission de ce crime ».

- l'article 25.3.c) : « une personne est pénalement responsable et peut être punie, si en vue de faciliter la commission d'un tel crime, elle apporte son aide, son concours ou tout autre forme d'assistance à la commission ou à la tentative de commission

de ce crime, y compris en fournissant les moyens de cette commission ».

- l'article 25.3. d) : « elle contribue de toute autre manière à la commission ou à la tentative de commission d'un tel crime par un groupe de personnes agissant de concert, cette contribution doit être intentionnelle selon le cas », et viser à faciliter l'activité criminelle ou le dessein criminel du groupe si cette activité ou ce dessein comporte l'exécution d'un crime de la compétence de la Cour ;

837. Face au silence au silence du Statut de la Cour pénale internationale quant à la définition des différents actes matériels de complicité énumérés ci-dessus, la Cour s'est appuyée sur la jurisprudence des internationales et sur la doctrine pour en dégager les notions :

- **Ordonner :**

838. Selon le TPIR, ordonner suppose une relation de subordination entre le donneur d'ordre et l'exécutant ; autrement dit la personne qui est en position d'autorité en use pour convaincre une autre personne de commettre une infraction ***[aff AKAYESU § 483].***

839. Par ailleurs, dans l'affaire MUSEMA, il a été décidé que « ordonner la commission » suppose une relation de subordination entre le donneur d'ordre et l'exécutant, la personne étant en position d'autorité en use pour persuader autrui de commettre une infraction ***[aff MUSEMA § 121 cité par NYABIRUNGU M. op.cit, p.500].***

840. Eu égard, à ce qui précède, la Cour relève deux positions, d'une part, l'une considérant que l'ordre implique une relation de supérieur à subordonné entre le donneur d'ordre et la personne qui exécute [Semanza, jugement (ch), § 382 ; Ntagerura et al1, jugement (ch), § 624, cité par idem, pp. 500 et 501], et d'autre part, celle qui admet que la notion d'ordre n'emporte pas

nécessairement l'existence d'une relation hiérarchique formelle ***[jugement GACUMBITSI, §281 cité ibidem].***

841. En effet, dans GACUMBITSI, il a été décidé que cette question doit être tranchée au regard des circonstances de la cause dans en ce sens que l'autorité d'une personne influente peut résulter de son statut social, économique, politique ou administratif ou encore de ses qualités morales, soit une autorité de jure ou de facto [ibidem] ; laquelle position importe l'opinion de la Cour en ce que placé, par exemple, dans une situation d'urgence de danger ou de menace, un individu peut naturellement s'en remettre à une telle personne influente attendant d'elle une solution, une aide, un salut. ***[Dans le même sens NYABIRUNGU M., ibidem].***

Solliciter

842. Solliciter consiste à attirer, persuader un tiers à la commission d'un crime, occasionner, provoquer la perpétration d'un crime par un tiers ***[Laurent MUTATA L. traité des crimes internationaux, ed. des services et documentations et d'études du Ministère de la Justice, Garde des Sceaux et Droits Humains, Kinshasa 2016, p. 79].***

843. D'après la jurisprudence, il n'est pas nécessaire que la personne qui sollicite ait directement contribué à la matérialisation de l'acte criminel ***[TPIR, chambre de 1ère instance, le procureur C/ Affaire KAYISHEMA et RUZINDANA, cité par ibidem].***

Encourager :

844. Encourager consiste à favoriser, conseiller ou provoquer une personne à la perpétration d'un crime ***[idem, p. 81].***

845. La doctrine enseigne à ce propos que l'encouragement consiste à favoriser le développement d'une action dans le chef de l'auteur en lui exprimant sa sympathie en vue de la commission d'un crime ***[NYABIRUNGU M. op.cit, p. 522],*** peu importe que la personne qui encourage autrui à commettre l'infraction soit présente ou non lors de la commission de ladite infraction [jugement KVOCKA, § 270, ibidem], peu importe également que

ces deux actes « faciliter » et « encourager » soient cumulatifs car l'accomplissement de l'un suffit à engager la responsabilité du complice.

- **Aider, apporter le concours ou toute autre forme d'assistance y compris la fourniture des moyens de la commission.**

846. « Aider » sous-entend le soutien apporté à quelqu'un [ibidem].

847. « Apporter son secours » est synonyme d'aider, selon la Cour.

848. Tandis que « Toute autre forme d'assistance » couvre, selon la Cour, les notions d'aide et d'encouragement, qui peuvent revêtir des aspects matériels ou moraux. Cela sous-entend, en d'autres termes, toute forme de participation devant concourir substantiellement à la perpétration du crime ou de sa tentative ***[idem, p. 523].***

- **Fourniture des moyens**

849. Cette forme de participation s'apparente à celle prévue à l'article 22 alinéa 1 deuxième tiret et 6 tirets du Code pénal ordinaire congolais.

❖ **S'agissant de la Complicité résiduelle ou complicité avec un groupe (commission de but commun).**

850. Des termes de l'article 25.3 d) du Statut de la Cour pénale internationale, il ressort que les éléments objectifs de la complicité résiduelle consistent en la contribution de toute autre manière à la commission ou à la tentative de commission des crimes relevant de la compétence de la Cour pénale internationale.

851. L'expression « contribuer de toute autre manière » constituant cette catégorie supplétive, est, de l'avis de la Cour, tributaire du souci du législateur international, de ne point laisser impunis certains comportements face aux multiples interdictions dont les

effets néfastes sont susceptibles de choquer la conscience universelle ***[dans le même sens TPIY, jugement KUPRESKIC, § 563, cité par NYABIRUNGU M., op.cit, p. 313, MUTATA LUABA op.cit, p.83].***

852. Jugé que cette contribution doit être significative et ne doit revêtir une autre forme que celles énoncées aux alinéas a) à c) de l'article 25.3 du Statut de la Cour pénale internationale ; en d'autres termes, il doit s'agir d'une contribution plus au moins que substantielle sous les conditions énumérées par le point d, article 25.3.

853. Le terme « omettre » contenu dans l'article 25.2.3 du Statut de la Cour pénale internationale suppose, d'après la jurisprudence, que l'accusé peut participer soit à la commission effective d'un acte répréhensible soit par une omission dès lors qu'il avait l'obligation d'agir. ***[Jugement MUSEMA, ibidem cité par NYABIRUNGU M. op.cit, p. 505].***

854. Jugé également que pour pouvoir conclure qu'un accusé a commis un crime, il faut qu'il ait pris part personnellement, matériellement et directement ou non à l'acte criminel en question ou ce soit rendu coupable d'une omission ayant entrainé ce crime, s'il est établi qu'il s'avait qu'il avait l'obligation d'agir. ***[Jugement SIMIC, § 137, cité idem, p. 507].***

855. La Cour note enfin, que dans le jugement GALIC, il a été décidé que la commission couvre tout d'abord et avant tout la perpétration physique d'un crime par l'auteur lui-même, tandis que la complicité suppose que l'auteur a contribué dans une large mesure à la commission du crime ***[jugement GALIC, § 168 cité par idem, p. 507].***

3. ELÉMENTS SUBJECTIFS OU INTELLECTUELS DE LA RESPONSABILITÉ PÉNALE INDIVIDUELLE.

1. S'agissant de la responsabilité individuelle au sens strict

856. La Cour considère que pour être déclaré coupable, l'auteur doit satisfaire aux éléments subjectifs du crime concerné au regard de l'article 30 du Statut qui énonce l'élément subjectif général de tous les crimes relevant de la compétence de la Cour, en ces termes :

- **Paragraphe premier** « sauf disposition contraire, nul n'est pénalement responsable et ne peut être puni à raison d'un crime relevant de la compétence de la Cour que si l'élément matériel du crime est commis avec intention et connaissance ».
- **Paragraphe Deuxième** « il y a intention au sens du présent article lorsque :

a) Relativement à un comportement, une personne entend adopter ce comportement ;

b) Relativement à une conséquence, une personne entend causer cette conséquence ou est conscient que celle-ci adviendra dans le cours normal des événements ».

- **Paragraphe troisième** « Il y a connaissance au sens du présent article lorsqu'une personne est consciente qu'une circonstance existe ou qu'une circonstance adviendra dans le cours normal des événements « connaitre » et « en connaissance de cause » » s'interprète en conséquence.

857. La doctrine considère que la référence à « l'intention » et à la « connaissance » de manière cumulative exige l'existence d'un élément intentionnel de la part de l'auteur, lequel couvre d'abord et avant tout, les situations dans lesquelles : l'auteur sait que des actions ou omissions seront à l'origine des éléments matériels ou objectifs du crime, et commet ses actions ou omissions dans l'intention concrète de provoquer les objectifs du crime (dol direct du premier degré) ***[NYABIRUNGU M. op.cit, p. 573].***

858. Aussi, appuyée par la doctrine, la jurisprudence des tribunaux ad hoc a-t-elle décidé que l'élément intentionnel couvre également

d'autres manifestations de la notion de dol, dans des situations où :

- le suspect, sans avoir l'intention concrète de provoquer les éléments objectifs du crime, a conscience que de tels éléments résulteront nécessairement ses actions ou omissions (dol directe de 2e degré), ***[le procureur contre Dusko TADIC, arrêt n° IT-94-1-A, 15 juillet 1999, par 219 et 220 ; le procureur C. Milomir STAKIC, jugement 31 juillet 2003, affaire n° IT-24-T, p.587, décision Thomas LUBANGA, relative à la confirmation des charges 29 janvier 2007, 352 cité par NYABIRUNGU M. op.cit, p. 574].***

- l'auteur est conscient du risque que les éléments objectifs du crime résulteront de ses actions ou omission ;

- accepte ces résultats en s'y résignant ou en l'admettant ***[Aff. le procureur C. Milomir STAKIC, op.cit, cité ibidem]***. En d'autres termes, l'auteur a conscience de la probabilité importante que ses actions ou omission se traduiraient par la réalisation des éléments objectifs du crime, et que malgré cette conscience, il décide de commettre ses actions ou omissions ***[Aff. Thomas LUBANGA, op.cit cité par ibidem].***

1. S'agissant des éléments subjectifs de la perpétration conjointe avec d'autres personnes ou de la coaction

859. S'agissant de la perpétration conjointe avec d'autres personnes ou de la coaction fondée sur le contrôle exercé conjointement sur le crime, deux éléments subjectifs supplémentaires sont requis de la part de l'auteur et autres coauteurs, à savoir :

1°. Tous, de manière partagée doivent avoir conscience que les éléments objectifs du crime risquent de résulter de la mise en œuvre de leur plan commun ;

2°. Tous, de manière partagée doivent accepter ce résultat en s'y résignant et en acceptant ce résultat qui peut être imputé à chacun d'eux (l'auteur et le coauteur, de sorte qu'ils seront

tenu pénalement responsable en tant qu'auteurs principaux dans sa totalité ***[idem, p. 575].***

1. Concernant les éléments subjectifs de la perpétration par intermédiaire

860. La doctrine dominante à laquelle la Cour a recouru enseigne que l'élément subjectif de la coaction fondée sur un contrôle exercé conjointement sur le crime, résulte du fait que l'auteur (moral) connait les circonstances de fait qui lui permette d'exercer conjointement un contrôle sur le crime ***[idem, p. 576].***

861. Cela suppose, poursuit la même doctrine, que l'auteur (moral) sait que son rôle est essentiel pour la mise en œuvre du plan commun en vue de la commission du crime, et qu'il est en mesure, en raison du caractère essentiel de sa tâche, de faire obstacle à la mise en œuvre du plan commun en vue de la commission du crime, et ce, en refusant de remplir la tâche qui lui a été assignée en d'autres termes, la contribution de l'auteur secondaire doit être faite en pleine connaissance de l'intention du groupe de commettre ce crime***[ibidem].***

862. En effet, note la Cour, dans le cas de la complicité, la volonté criminelle existe dès lors que l'auteur agi sachant qu'il aide l'auteur principal ou les auteurs principaux à commettre l'acte matériel. Il n'est pas nécessaire que l'accusé (le complice) connaisse l'infraction précise qui est en train d'être commise par l'auteur principal ou les auteurs principaux mais, il doit avoir connaissance des éléments matériels essentiels du crime, et doit avoir agi en ayant conscience qu'il soutenait de la sorte, la commission des éléments matériels du crime ***[jugement KAJELIJELI, § 768, cité par idem, p. 544].***

863. En définitive la Cour présente les éléments psychologiques de la complicité de la manière suivante :

1°. L'article 25.3 b)

- Ordonner : l'élément psychologique suppose que l'accusé ou le coupable avait l'intention de donner l'ordre et était conscient que le crime ou la tentative était une conséquence probable de son ordre.

- Solliciter et encourager : l'élément psychologique réside dans l'intention de provoquer la commission du crime ou de la tentative du crime, et dans la conscience qu'a l'auteur que le crime est une conséquence probable de son comportement.

2°. S'agissant de l'article 25.3 c) :

- Apporter l'aide, le concours ou toute autre forme d'assistance : l'élément psychologique consiste dans l'intention qu'a le prévenu d'aider à la commission du crime ou à sa tentative tout en sachant que ses actes aidaient à la commission ou à la tentative de ce crime il doit avoir connaissance des éléments essentiels du crime y compris l'intention coupable de l'auteur principal, mais Il n'est pas toutefois nécessaire qu'il partage celle-ci ***[jugement KRNOJELAC, § 90, cité par idem, p. 546].*** Autrement dit, le complice doit avoir eu l'intention de fournir une assistance ou, tout au moins avoir eu conscience que cette assistance serait une conséquence possible et prévisible de son comportement ***[jugement BLASKIC, § 286, cité par idem, p. 547].***

3°. S'agissant de l'article 25.3 d) commission avec un groupe (commission de but commun).

864. La réalisation des éléments subjectifs requiert que la contribution de l'accusé soit intentionnelle et qu'elle vise à faciliter l'activité criminelle ou le dessein criminel du groupe ou qu'elle soit faite en pleine connaissance de l'intention du groupe.

865. Dans l'affaire Germain KATANGA, la Cour Pénale Internationale a, en vertu de l'article 25.3 d), déclaré que monsieur Germain KATANGA avait contribué d'une manière significative à la commission des crimes par la milice Ngiti,

agissant de concert, en aidant ses membres BOGORO, et ce, parce que :

1°. L'accusé Germain KATANGA était l'intermédiaire privilégié entre les fournisseurs d'armes et des munitions, et les auteurs matériels des crimes qui feront usage de cet armement à Bogoro ;

2°. Il a contribué à renforcer les capacités de frappe de la milice NGITI à l'origine des crimes commis à Bogoro, le 24 février 2003 ;

3°. Il a contribué aussi grâce à la position qu'il occupait à Aveba, seule localité de la collectivité disposant d'un aérodrome apte à recevoir des appareils transportant des armes afin d'équiper cette milice et de lui permettre de fonctionner de manière organisée et de bénéficier de moyens logistiques dont elle ne disposait pas, atouts qui ont permis à la milice d'assurer sa supériorité militaire face à l'adversaire.

B. Les éléments spécifiques de crime contre l'humanité

866. L'article 7.1. du Statut de la Cour Pénale Internationale énumère les divers actes qui constituent le crime contre l'humanité, à savoir,

- le meurtre ;
- l'extermination ;
- la réduction en esclavage ;
- la déportation ou transfert forcé de population ;
- l'emprisonnement ou autre forme de privation de liberté physique en violation des dispositions fondamentales du droit internationale ;
- la torture ;
- le viol ;
- l'esclavage sexuel; prostitution forcée ;
- grossesse forcée ;

- stérilisation forcée ou autre forme de violence sexuelle de gravité comparable, persécution du groupe ou de toute collectivité identifiable pour des motifs d'ordre politique, racial, national, ethnique, culturel, religieux ou sexiste au sens du paragraphe 3, ou en fonction d'autres critères universellement reconnus comme inadmissibles en droit international, en corrélation avec tout acte visé dans le présent paragraphe ou tout crime relevant de la compétence de la Cour, disparitions forcées de personnes ;
- crime d'apartheid ;
- autres actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé physique ou mentale.

867. La Cour rappelle par ailleurs que chacun des actes spécifiques sus énumérés comporte, à l'instar des éléments contextuels et des formes de responsabilité passés en revue ci-haut, des éléments objectifs ou matériels ainsi que des éléments psychologiques.

868. La présente analyse de la Cour visera les seuls actes résultant de sa motivation ci-haut relative au droit applicable, s'agissant des actes d'accusations relatifs au crime contre l'humanité, à savoir : le viol, la torture et autres actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé mentale.

1. Du viol

869. Cette prévention est mise à charge des prévenus NZITONDA HABIMANA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA.

870. La Cour relève qu'au regard de l'article 7.1 g) du Statut de la CPI, le viol constitue le crime contre l'humanité, dont la structure des éléments et similaire à celle portée à l'article 7.1 g) des éléments des crimes relevant dudit Statut.

871. En effet, note la Cour, le viol en tant que crime contre l'humanité, comporte, aux termes de l'article 7.1 g) des éléments des crimes les éléments constitutifs suivants :

a. Les éléments objectifs ou matériels :

1°. L'auteur a pris possession du corps d'une personne de telle manière qu'il y a eu pénétration même superficielle d'une partie du corps de la victime ou de l'auteur par un organe sexuel ou de l'anus ou du vagin de la victime par un objet ou toute partie du corps.

2°. L'acte a été commis par la force ou en usant à l'encontre de ladite ou desdites ou des tierces personnes, de la menace, de la force ou de la coercition, telle que celle causée par la menace des violences, contrainte, détention, pression psychologique, abus de pouvoir ou bien à la faveur d'un environnement coercitif ou encore en profitant de l'incapacité de ladite personne de donner son libre consentement.

872. La Cour est d'avis avec la doctrine que le viol est utilisé, dans certaines circonstances, à des fins d'intimidation, de dégradation, d'humiliation, de discrimination, de sanction, de contrôle ou de destruction d'une personne, au point qu'il constitue une atteinte à la dignité de la personne humaine, à l'atteinte grave à la santé physique ou mentale, et de ce fait, assimilé à la torture ***[ibidem, § 597, NYABIRUNGU M. op.cit, p. 280].***

873. Ainsi, le viol est considéré comme une invasion physique de nature sexuelle ou comme tout acte de nature sexuel commis sur la personne d'autrui sous l'empire de la contrainte ***[ibidem, § 598].***

b. Elément subjectif

874. La Cour note que le viol, entant que crime contre l'humanité requiert un élément moral qui consiste :

1°. L'auteur doit être animé de l'intention de pénétrer même superficiellement l'une des parties sus énumérées du corps

de la victime, en usant de la contrainte pour y parvenir contre la volonté de la victime ***[Philippe CURRAT, les crimes contre l'humanité dans le Statut de la Cour pénale internationale, Beuglant Bruxelles, LGD] ;***

2°. L'auteur doit savoir qu'il existe une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ;

3°. L'auteur doit savoir que ce comportement faisait partie d'une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ou entendait qu'il en fasse partie.

1. S'agissant des éléments matériels

875. Au regard des éléments développés par l'organe de la loi, note la Cour, il ressort que ce dernier, appuyé par les conseils des parties civiles, a conclu à la réalisation des actes matériels de viol commis par des éléments du NDC, des FDLR et des FPLC, lors de la prise d'assaut de la localité de LUVUNGI et ses environs ;lesquels actes sont constitués par le fait pour lesdits éléments d'avoir introduit leurs organes masculins dans les vagins de soixante-huit femmes dont la plus âgée avait 87 ans (6330017) et la moins âgée 22 ans. Et pour fonder ses prétentions, l'accusation a pris appui, non seulement sur les déclarations des victimes 633004 et 633005, mais également sur les procès-verbaux d'audition d'autres victimes [voir le réquisitoire du Ministère Public, p. 36].

876. Les conseils du prévenu SHEKA et du prévenu NZITONDA ont pour leur part, sans contester formellement ces actes de violences sexuelles indiquaient respectivement que leurs clients n'étaient pas à LUVUNGI au moment de la perpétration de ces actes ***[Cfr respectivement cote 37 et 7].***

2°. De la mens rea

(Élément moral)

877. Pour l'accusation cet élément est établi en l'espèce par le fait que les victimes ont dû céder suite aux menaces exercées sur elles par les assaillants à l'aide des armes de guerre ***[réquisitoire, p. 37].***

878. Pour leur part, les conseils des parties civiles se sont limités à affirmer que les éléments moraux de cette infraction étaient établis.

879. Les conseils du prévenu SHEKA ont, tout en reconnaissant les allégations de viol sur les femmes à LUVUNGI, indiqué, quant à eux, que leur client qui n'était associé ni de loin ni de près dans de tels actes, s'était saisi de Monsieur MAYELE sur qui pesait des présomptions quant à ce, en le mettant à la disposition des autorités congolaises.

880. Le conseil du prévenu NZITONDA a, lui aussi, réfuté les prétentions de l'accusation en indiquant que son client n'avait commis aucun acte de violences sexuelles sur quiconque.

CONCLUSIONS PARTIELLES SUR LES ELEMENTS CONSTITUTIFS DU VIOL ENTANT QU'ELEMENT SPECIFIQUE DE CRIME CONTRE L'HUMANITE

881. Se référant à sa motivation factuelle fondée sur des preuves irréfutables, la Cour note :

- que le fait pour les miliciens identifiés comme faisant partie des FDLR, d'avoir pénétré totalement par leurs pénis les vagins des victimes 633004 et 633005, constitue, au sens du statut, des actes de possession des corps desdites victimes ; de sorte que , réalisés dans le contexte d'une attaque tel que décrit ci-haut, ces actes ont été revêtus d'un caractère contraignant vis-à-vis de ces victimes, et réalisent les éléments matériels de viol entant que crime contre l'humanité ;
- que, sur fond de mêmes preuves et contextes que dessus, de tels actes ont été perpétrés intentionnellement sur des victimes que les auteurs sus identifiés savaient non consentantes.

882. De tout ce qui précède, la Cour conclut que l'incrimination de viol en tant que le crime contre l'humanité, est établi en fait comme en droit.

S'AGISSANT DES MODES DE RESPONSABILITE DANS LE CAS D'ESPECE

883. Les modes de responsabilité résultant des actes d'accusation ou des débats paraissent tous porter sur la complicité par la commission par intermédiaire d'un groupe, pour les deux prévenus NZITONDA et SHEKA.

1° S'agissant du prévenu NZITONDA :

884. Prenant acte du changement du mode de responsabilité acquis lors des débats, tendant à privilégier la commission par l'intermédiaire d'un groupe de personnes au détriment de la commission par Co action, l'accusation s'est tout simplement limitée à affirmer que le prévenu NZITONDA devait être considéré, au regard de l'article 25 § 3.a du Statut de Rome, comme l'auteur par intermédiaire de viol commis sur des femmes à LUVUNGI.

885. Par ailleurs, l'accusation a considéré que l'élément subjectif de cette forme de responsabilité est réuni dans le chef du prévenu NZITONDA, en indiquant que ce dernier avait connaissance des crimes que commettaient les groupes coalisés NDC, FDLR et FPLC ainsi l'accusation a requis la peine de la servitude pénale à perpétuité à l'encontre du prévenu NZITONDA ***[voir réquisitoire du Ministère Public, page 70].***

886. Le Ministère Public a également requis la prison avis à l'endroit du prévenu Sheka, entant qu'auteur individuel pour avoir encouragé les auteurs matériels sur le viol des femmes à LUVUNGI.

887. Pour Maitre KASHALA, le conseil du prévenu NZITONDA, aucun des modes de responsabilité prévus par le Statut de la CPI ne saurait être imputable à son client qui, de par sa nationalité

congolaise d'origine, ne pouvait en toute vraisemblance exercer une quelconque fonction au sein des FDLR dans le territoire de WALIKALE ni moins encore diriger la prétendue coalition des miliciens à LUVUNGI.

888. Ainsi donc, le conseil du prévenu NZITONDA a sollicité de la Cour l'acquittement de ce dernier.

CONCLUSIONS SUR LES MODES DE RESPONSABILITÉS S'AGISSANT DU PREVENU NZITONDA

889. Face au silence des parties civiles et de la République Démocratique du Congo, la Cour note ce qui suit, eu égard aux preuves résultant de sa motivation factuelle supra :

- s'agissant des éléments objectifs, il ne fait l'ombre d'aucun doute pour la Cour que pour avoir, d'une part, aux fins de ravitaillement forcé en vivres des troupes des FDLR auprès de la population, déployé notamment les éléments armés des FDLR placés sous sa direction, sur deux de quatre quartiers de la localité de LUVUNGI, où les actes de violences sexuelles certifiés par la Cour, avaient été allégués, et pour avoir choisi, d'autre part, la tombée de la nuit pour faire exécuter cette opération de ravitaillement, le prévenu NZITONDA qui , du reste, s'était retiré non loin de lieux de cette opération en retenant l'une des victimes, en l'occurrence, 633002 a favorisé, par pareille attitude, la commission de ces actes de violences sexuelles par ses éléments agissant de concert, et dont la propension notoire à de tels actes ne pouvait que se confirmer inévitablement; de telle sorte que de toute évidence le prévenu NZITONDA a contribué de toute autre manière à la commission de ce crime, conformément aux prescrits de l'article 25 § 3. d) ;
- les éléments subjectifs qui sont également réalisés, selon la Cour, car la contribution du prévenu NZITONDA aux actes susdits se révèle intentionnelle eu égard, comme indiqué ci-

dessus, à l'attitude de ce dernier, et, toutes choses restant égale par ailleurs, faite, au regard de l'article 25§ 3 d). ii), en pleine connaissance des éléments placés sous son commandement de commettre ces actes de viol.

890. Ainsi, tous les éléments matériels et intellectuels de la forme de responsabilité sous examen à l'encontre du prévenu NZITONDA sont réunis en fait comme en droit.

891. De tout ce qui précède, la Cour conclut que le prévenu NZITONDA est coupable de viol constitutif de crime contre l'humanité en tant que complice ayant contribué de toute autre manière à la commission dudit crime, au sens de l'article 25§ 3 d). ii).

2° S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA

892. La Cour rappelle qu'aux termes de l'acte d'accusation de l'espèce, le prévenu SHEKA, est poursuivi pour avoir encouragé les éléments des FDLR et de FPLC, et conseillé à ces derniers de commettre des viols massifs … et que connaissant par ailleurs leur modus operandi qui se caractérisait par des viols qu'ils commettaient partout où ils passaient, il les a envoyés pour aller opérer à LUVUNGI et à MUBI en sachant qu'ils devaient inévitablement commettre le viol sur les populations de ce village comme dans leur habitude.

893. Dans ses réquisitions écrites, l'accusation a indiqué que les conseils donnés aux miliciens sus identifiés ont été mis en pratique par ces derniers en imposant les relations sexuelles à plusieurs femmes, dans le cadre d'une attaque généralisée ou systématique lancée contre la population civile de ces localités, et en connaissance de cette attaque. Faits constitutifs de crime contre l'humanité par viol au regard de l'article 25 § 3.b du Statut de Rome.

894. La Cour observe que les conseils du prévenu SHEKA se sont, quant à eux, limités à présenter un exposé logorrhéique

dépourvu de toute substance juridique et tendant tout simplement à indiquer que leur client n'avait encouragé, ni conseillé à quiconque de commettre le viol ou de se rendre dans la localité de LUVUNGI pour une quelconque mission.

895. La Cour note, pour sa part, que la présentation par l'accusation des actes matériels censés constituer la forme de responsabilité dans le cas d'espèce, porte à croire qu'il s'agirait d'une forme de responsabilité fondée sur la complicité, mais paradoxalement caractérisée, laissant ainsi apparaitre une dichotomie transversale, juridiquement indigeste.

896. En effet, il apparait, de l'avis de la Cour, et sur fond des considérations théoriques ci-haut, que le fait d'encourager constitue une des formes de la responsabilité individuelle portant sur l'un des aspects principaux de la complicité, tel que défini à l'article 25 § 3 (b) ; en revanche, et n'étant prévu expressément ni au point (b) ni au point (c) de la disposition sus évoquée (article 25§ 3), le fait de « conseiller » tend à cristalliser plutôt la forme résiduelle de la complicité, définie à l'article 25 § 3 (d) et, qui de toute évidence, n'est d'application qu'à défaut d'autres formes de responsabilité instituées aux points a, b et c dudit article, et non de façon cumulative ***[lire NYABIRUNGU, Droit international pénal, op.cit, pp. 556-557].***

CONCLUSIONS JURIDIQUES S'AGISSANT DU MODE DE RESPONSABILITE A L'EGARD DU PREVENU SHEKA

897. Ainsi donc, face au doute consécutif à l'acte matériel du mode responsabilité du prévenu SHEKA, doute, résultant par ailleurs de la façon même dont les faits de l'espèce ont été présentés en libellé, comme cela a été ressorti dans sa motivation factuelle supra, et estimant qu'il est superfétatoire d'analyser les éléments constitutifs de la forme de responsabilité à l'égard du prévenu SHEKA, la Cour conclut qu'il n'y a pas lieu de retenir

une quelconque responsabilité individuelle dans le chef de ce dernier.

898. De tout ce qui précède, et en raison du doute, quant à la forme de responsabilité du prévenu SHEKA, et lui accordant le bénéfice de ce doute, la Cour l'acquittera du chef de crime contre l'humanité par viol, et l'en acquittera en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais, quant à ce.

2. <u>De la torture</u>

899. L'incrimination de crime contre l'humanité par torture est mise à charge du prévenu NZITONDA, en tant qu'auteur individuel, au regard des articles 7.1 f) et 25 § 3. a). du Statut de la CPI.

900. L'analyse théorique de la responsabilité individuelle posée à l'article 25 susdit ayant déjà était passée en revue par la Cour, seuls les éléments constitutifs de la torture, en tant que acte spécifique du crime contre l'humanité, seront examinés in specie casu.

901. Ces éléments résultent, selon la Cour, des termes l'article 7.1 f) des éléments des crimes de la Cour pénale internationale, et sont constitués de :

a) Éléments objectifs ou matériels :

1°. L'auteur a infligé à une ou plusieurs personnes une douleur ou des souffrances aigues, physiques ou mentales ;

2°. Ladite ou lesdites personnes étaient sous la garde ou le contrôle de l'auteur ;

3°. Les douleurs ou les souffrances ne résultent pas uniquement des sanctions légales et n'étaient pas inhérentes à de telles sanctions ni occasionnées par elles ;

4°. Le comportement faisait partie d'une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ;

902. Par souffrance, on entend, selon Larousse illustré (édition spéciale République Démocratique du Congo Kinshasa, le 30 juin 2010, p. 954), le fait de souffrir. Et le verbe souffrir signifie supporter quelque chose de pénible, éprouver de la souffrance, endurer, éprouver de grandes douleurs, tandis que le mot douleur s'entend des sensations pénibles ***[idem, p. 335].***

903. D'après la doctrine, la douleur est l'extrême degré d'une série de pratiques interdites en tant que mauvais traitement (Philippe CURRAT, op.cit, p. 334, cité par NYABIRUNGU M. idem, p. 266].

904. La Cour européenne de droit de l'homme a distingué la torture de traitement inhumains et dégradants en considérant la torture comme une spéciale infamie de traitement inhumain délibéré provoquant de fortes graves et cruelles souffrances ***[Arrêt Irland c/le Royaume uni du 18 janvier 1978, cité par NYABIRUNGU M. ibidem].***

905. S'agissant de la clause « Ladite ou lesdites personnes étaient sous la garde ou le contrôle de l'auteur », le Statut de la Cour pénale internationale, à l'opposé de la convention de 1984 contre la torture qui fait de la qualité officielle du tortionnaire ou de son instigateur un élément objectif de crime de torture, ne vise personne en particulier.

906. Le Statut de la Cour pénale exige cependant que la victime soit sous la garde ou le contrôle de l'auteur.

907. A ce propos, la doctrine à laquelle, du reste, la Cour adhère considère que le contrôle de la victime est intrinsèque à la torture, en ce sens qu'il n'est pas possible de torturer une personne sur laquelle on n'exerce aucun contrôle physique ***[Philippe CURRAT op.cit, p. 355, cité par NYABIRUNGU M.].***

908. Enfin, la doctrine juge ambiguë, la clause « les douleurs ou souffrances ne résultent pas uniquement des sanctions légales et n'étaient pas inhérentes à des telles sanctions ni occasionnées par elles », en considérant qu'elle est susceptible de légitimer certaines sanctions légales qui par ailleurs comporteraient des

douleurs ou souffrances aigues, physiques ou mentales, et qui de ce point de vue sont contraires à l'objet et au but des conventions relatives au droit et à la dignité de la personne humaine ***[NYABIRUNGU M. idem p. 276].***

b) Éléments subjectifs ou intentionnels :

1°. L'auteur a agi intentionnellement ;

2°. *L'auteur savait que ce comportement faisait partie d'une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ou entendait qu'il en fasse partie.*

909. La Cour note qu'aux termes de l'article 7.2 e), on entend par torture, le fait d'infliger intentionnellement une douleur ou des souffrances aigues, physiques ou mentales à une personne se trouvant sous sa garde ou sous son contrôle. L'acception des termes ne s'étend pas à la douleur ou aux souffrances résultant uniquement des sanctions légales inhérentes à ces sanctions ou occasionnées par elles.

910. Dans le cas sous examen, et étant donné que la torture alléguée résulte de mêmes faits que ceux de « autres actes inhumains de caractère analogue, la Cour renvoi à sa conclusion concernant l'acte spécifique sus qualifié.

3. Autres actes inhumains de caractère analogues causant intentionnellement de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou à la santé physique ou mentale

911. La Cour note qu'au regard de l'article 7.1) k), ces autres actes constituent un crime contre l'humanité, dont les éléments constitutifs sont définis à l'article 7.1) k) correspondant des éléments des crimes.

912. Tout comme pour les cas précédents, la Cour se limitera à l'examen des seuls éléments objectifs et subjectifs de ces actes

spécifiques, en renvoyant à son analyse supra concernant les éléments contextuels de crime contre l'humanité.

a) Les éléments matériels :

1°. L'auteur a, par un acte inhumain, infligé de grandes souffrances ou porté gravement atteinte à l'intégrité corporelle ou à la santé physique ou mentale de ses victimes ;

2°. Cet acte avait un caractère similaire à l'un quelconque des actes visés à l'article7 1.k) ;

3°. Le comportement faisait d'une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ;

913. A ce propos, la Cour renvoi à l'analyse supra consacrée au point IV.2.1, paragraphe 691 concernant la clause « les autres actes inhumains de caractère analogue… », en considérant que pareils actes relèvent d'une catégorie supplétive aux autres actes énumérés par l'article 7.1 de a) à j) ***[NYABIRUNGU M. idem, pp. 313 à 314].***

914. En d'autres termes, il doit s'agir, de l'avis de la Cour, des actes similaires exercés directement à l'encontre d'une personne humaine et de manière systématique ou à grande échelle. ***[TPIY, jugement KUPRESKIC, § 266, cité par idem, p. 314],*** et susceptibles de causer de grandes souffrances ou porter atteinte à l'intégrité corporelle ou à la santé physique ou mentale des personnes protégées (population civile).

915. L'expression « acte de caractère similaire à l'un quelconque des actes visés à l'article 7 du Statut » réfère, selon la Cour, à la nature et à la gravité de l'acte.

b) Éléments subjectifs :

1°. L'auteur avait connaissance des circonstances de faits établissant les caractéristiques de l'acte ;

2°. L'auteur savait que ce comportement faisait partie d'une attaque généralisée ou systématique dirigée contre une population civile ou entendait qu'il en fasse partie.

916. Selon la doctrine, la mens rea résulte des termes mêmes de l'article 30 du Statut de Rome, au travers de, l'expression « actes inhumains causant intentionnellement de grandes souffrances », qui consacre un principe général selon lequel tous les crimes relevant de la compétence de la Cour Pénale Internationale doivent avoir été commis avec intention et connaissance, portant à la fois sur l'acte et ses conséquences ***[NYABIRUNGU M. idem, p. 316].***

917. Par ailleurs une certaine opinion considère qu'il n'existe pas un dol spécial qui soit propre aux actes inhumains ***[Philippe KURRAC, op.cit, p. 579, ibidem].***

918. Selon l'accusation, les actes matériels constitutifs du crime sous examen consistent dans le fait pour le prévenu NZITONDA d'avoir fait transporter à la victime 633002 et à un certain BANGA MASUDI, sur de longues distances, des lourdes charges dépassant les poids physiques de susnommés, charges constituées des biens pillés lors de l'attaque de LUVUNGI, et qui auraient principalement causé d'énormes souffrances physiques au préjudice de ces derniers et provoqué singulièrement la mort de Sieur MASUDI d'où l'organe de la loi a requis la peine de la servitude pénale à perpétuité (référence faite par l'accusation à la déposition qu'aurait faite une victime identifiée sous le Code 633058) ***[voir réquisitoire du Ministère Public, p. 51].***

Conclusion juridique sur les autres actes inhumains… »

919. Face au silence, observé dans le chef des autres parties, et sans qu'il ne soit besoin d'examiner les autres composantes de l'élément spécifique sous examen du crime contre l'humanité, la Cour considère qu'aucun élément de sa motivation factuelle supra n'est à même de certifier les prétentions de l'accusation s'agissant aussi bien de l'estimation réelle du parcours

prétendument longs que des poids corporels comparativement aux charges portées par les victimes concernées. Dès sorte qu'il serait hasardeux de donner fois à de telles prétentions ; encore qu'il est de notoriété que les faits portant sur les causes de la prétendue mort de Monsieur BANZA, ne peuvent donner lieu à aucune conclusion juridique puisque non vérifiés lors des débats contradictoires.

920. De ce qui précède, la Cour conclut au doute pour insuffisance de charges, et acquittera le prévenu NZITONDA du chef de crime contre l'humanité par actes analogues, en le renvoyant de toutes fins de poursuites sans frais.

921. Par ailleurs, la Cour considère qu'il y a doute concernant les faits allégués sur lesquels l'accusation n'a apporté aucun élément de preuve ; en d'autres termes, il s'agit des allégations non vérifiées par la Cour.

IV.3.1.2. DES CRIMES DE GUERRE A CHARGE DE NTABO NTABERI SHEKA

922. La Cour note qu'aux termes de l'article 8 du Statut de la Cour Pénale Internationale.

1. **La Cour a compétence à l'égard de crimes de guerre**, en particulier lorsque ces crimes s'inscrivent dans le cadre d'un plan ou d'une politique ou lorsqu'ils font partie d'une série de crimes analogues commis sur une grande échelle.
2. **Par crime de guerre on entend** :
   a) Les infractions graves aux conventions de Genève du 12 août 1949, telles qu'énumérées à ce point (a)) ;
   b) Les autres violations graves des lois et coutumes applicables aux conflits armés internationaux dans le cadre établi du droit international, ainsi énumérées par ledit point (b)) ;

c) En cas de conflit armé ne présentant pas un caractère international, les violations graves de l'article 3 commun aux quatre conventions de Genève du 12 août 1949, conformément aux actes énumérés par ce point (c)) ; cette disposition ne s'applique pas aux situations de troubles et de tension internes tels que les émeutes, les actes isolés et sporadiques de violence ou de nature similaire ;

d) Les autres violations graves de lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant un caractère international dans le cadre établi du droit international, telles qu'elles sont énumérées par le présent point (d)).

923. La Cour s'accorde avec la doctrine en considérant que le droit international humanitaire ne comporte pas les définitions du conflit armé dont la notion désormais d'usage depuis les conventions de 1949, a remplacé le terme guerre ***[Jean S. PICTET commentaire sur la convention de Genève I, comité internationale de la croix rouge, p. 34].***

924. C'est ainsi que cet auteur a écrit : « on peut discuter abondamment sur la définition juridique de la guerre. Un Etat peut toujours prétendre lorsqu'il commet un acte d'hostilité armée contre un autre Etat, qu'il ne fait pas la guerre, qu'il procède à une simple opération de police, ou qu'il fait acte de légitime défense ».

925. Selon la même opinion dont la Cour fait sienne, une telle discussion au sujet de l'expression « conflit armé » parait moins aisée. En effet, tout différend surgissant entre deux Etats et provoquant l'intervention des membres des forces armées est un conflit au sens de l'article 2 paragraphe 1 de la convention de Genève I, même si l'une des parties conteste l'état de belligérance de même que l'application de la convention n'entraine pas nécessairement la mise en action d'un lourd appareil ***[Ibidem].***

926. Une autre opinion considère que l'expression « conflit armé » doit être défini différemment selon qu'il s'agit d'un conflit armé

international ou d'un conflit armé non international ***[NYABIRUNGU M. op.cit, p. 337].***

927. On entend par conflit armé international tout affrontement armé entre les forces des Etats parties aux conventions de Genève, peu importent l'ampleur de cet affrontement (de la simple escarmouche à l'hécatombe), sa durée et son caractère plus au moins meurtrier ***[F. David principes des conflits armés, Bruyant, Bruxelles 1994, p.36 cité par NYABIRUNGU M. op.cit p 333].***

928. Est considéré également comme conflit armé international affrontement dans le cas d'occupation de tout ou parties du territoire d'une hôte partie contractante, même si cette occupation ne rencontre aucune résistance militaire [Article 2 Paragraphe 2 de la même convention] ;

929. Par ailleurs tout comportement des forces dissidentes en conflit avec les forces gouvernementales, même si ces forces dissidentes sont des agents de facto d'un Etat-tiers, est attribuable à l'état-tiers ***[Marco sassoli et Antoine A. Bouvier et ci. Op.cit, pp. 111-115, cité par idem, p. 338].***

930. En revanche, la Cour note qu'à l'opposé du conflit armé international qui oppose les Etats souverains, le conflit armé non international, met en présence le gouvernement d'un seul et même Etat avec une ou plusieurs factions armées à l'intérieur de son territoire ou entre de telles factions au sein d'un Etat. ***[Article 1 du protocole additionnel II in commentaire de protocole additionnel op.cit, p. 1371, voir aussi TPIY, affaire TADIC, op.cit § 70].***

931. La notion de conflit armé non international tire son fondement juridique de l'article 3 commun aux quatre conventions de Genève de 1949, ainsi libellé : « En cas de conflit armé ne présentant pas un caractère international et surgissant sur le territoire de l'une des hôtes parties contractantes, chacune des parties aux conflits sera tenue d'appliquer au moins les dispositions suivantes :

1. *« les personnes qui ne participent pas directement aux « hostilités y compris les membres des forces armées qui ont « déposé* les armes et les personnes qui ont été mises hors « combat par la maladie, blessures, détention ou toute autre « cause, seront en toutes circonstances traitées avec « humanité sans aucune distinction de caractère « défavorable basée sur la race, la couleur, la religion, ou la « croyance, le sexe, la naissance ou la fortune ou tous autres « critères analogues.

« A cet effet, seront et demeurent prohibés en tout temps et « en tout lieu, à l'égard des personnes mentionnées ci- « dessus : »

a) Les atteintes à la vie et à l'intégrité corporelle notamment le meurtre sous toutes ses formes les mutilations, les traitements cruels, tortures et supplices ;

b) Les prises d'otages ;

c) Les atteintes à la dignité des personnes notamment les traitements humiliant et dégradants ;

d) Les condamnations prononcées et les exécutions effectuées sans un jugement préalable rendu régulièrement par un tribunat régulièrement constitué, assorti de garanties judiciaires reconnues comme indispensables par les peuples civilisés.

2. L*es blessés et les malades seront recueillis et soigné*s ;

« Un organisme humanitaire impartial tel que le comité « international de la croix rouge pourra offrir ses offices aux « parties en conflit ;

« L'application des dispositions qui précédent n'aura pas d'effet « sur le statut juridique des parties au conflit ».

932. Par ailleurs, il est à noter qu'en dehors de l'article 3 commun susdit dénommé à juste titre « convention en miniature », le

protocole additionnel II constitue le premier véritable instrument juridique relatif à la protection des victimes des conflits armés non internationaux ***[lire commentaires du protocole additionnel, op.cit, p. 1342].***

933. En d'autres termes, le protocole additionnel II s'applique aux conflits qui se déroulent sur le territoire d'une hôte partie contractante entre ses forces armées et les forces armées dissidentes ou de groupes armés organisés qui, sous la conduite d'un commandement responsable, exercent sur une partie de son territoire un contrôle tel qu'il leur permet de mener des opérations militaires continues et concertées et d'appliquer le présent protocole ***[TPIR, affaire AKAYESU op.cit § 623].***

934. Au regard des faits mis à charge du prévenu NTABO NTABERI Sheka sous le RMP n° 925/NDM/2017, il ressort que ceux-ci s'inscrivent dans le cadre d'un conflit armé non international, pour violation de l'article 3 commun aux conventions de Genève de 1949, faits qualifiés des crimes de guerre, en tant que chef militaire ou assimilé (article 28a) conformément aux prescrits de l'article 8.2 § c) et e), et portant respectivement sur les atteintes à la vie et à l'intégrité corporelle (meurtre article 8.2 § al c, article 8.e), et aux autres violations graves des lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un caractère international, en l'occurrence le pillage (article 2 § al e) v)), le viol, l'esclavage sexuel (article 8.2 § al 1 vi), la destruction et la saisie des biens d'un adversaire non impérieusement commandée par les nécessités du conflit (article 8.2 § al e). vii).

//

935. Ainsi, qu'il a été procédé ci-haut s'agissant de crime contre l'humanité, la Cour passera en revue l'analyse théorique des éléments constitutifs de chacun de crimes afin d'en tirer les conclusions juridiques qui s'imposent.

936. Cependant concernant les éléments se rapportant à la forme de responsabilité, la Cour renvoi à l'analyse présentée supra concernant les crimes contre l'humanité [II.3.1.1].

A. De l'élément contextuel des crimes guerre

a. Éléments matériels de l'élément contextuel

937. La Cour note que la réalisation de ces éléments est subordonnée à un critère, à savoir l'existence préalable d'un conflit armé ou des hostilités se déroulant sur le territoire d'une hôte partie contractante (Cfr définition ci-dessus de conflit armé) ; lequel critère illustre, du point de vue objectif, le caractère collectif de l'affrontement mettant aux prises les forces armées régulières aux groupes des insurgés ou forces dissidentes ou des groupes armés (et non d'individus isolés sans coordination) dotés d'une certaine organisation et agissant sous un commandement responsable [***commentaires du protocole II, idem 4460 §, p. 1375***].

1. Des Critères d'application du protocole additionnel I

1°. L'existence d'un conflit armé interne

938. L'existence d'un commandement responsable implique, selon la Cour, une certaine organisation des groupes insurgés ou des forces armées dissidentes, ne comportant pas forcément la mise en place d'une organisation militaire hiérarchique similaire à celui des forces armées régulières ; mais ce qui importe est qu'il doit s'agir d'une organisation suffisante pour, d'une part, concevoir et mener des opérations militaires continues et, concertées, et pour imposer, d'autre part, une discipline au nom de l'autorité de fait ***[Article 1 du protocole additionnel II in commentaire de protocole additionnel op.cit, p. 1371, voir aussi TPIY, affaire TADIC, op.cit § 70 § 4463, p. 1376].***

939. Les sous-critères susvisé sont étroitement liés, en ce sens que le contrôle par la maitrise d'une partie du territoire requiert une organisation des groupes armés insurgés, de même que la portion du territoire ne fait pas l'objet d'une quantification ; de sorte que

plusieurs propositions visant à préciser qu'il s'agit d'une partie non négligeable « ou d'une partie importante du territoire, n'a pas été retenue » ***[Article 1 du protocole additionnel II in commentaire de protocole additionnel op.cit, p. 1371, voir aussi TPIY, affaire TADIC, op.cit § 70 § 465].***

940. Le terme « tel » s'interprète en ceci qu'il doit s'agir d'un contrôle suffisant pour mener les opérations militaires continues et concertées ***[ibidem, § 4466],*** et stable même sur une portion modeste du territoire pour que le groupe armé soit en mesure d'appliquer les règles du protocole.

941. Le caractère continu et concerté des opérations s'entend de ce qu'il doit s'agir des opérations qui assurent la maitrise effective du territoire.

942. Etymologiquement « continu » provient de « continus », participe passé du verbe latin « CONTINUERE » et signifie tenir ensemble, qui dans le présent contexte doit être compris comme étant le contraire de sporadique. Par contre, « concerté » signifie projeter de concert avec une ou plusieurs personnes des opérations militaires conçues et préparées par des groupes organisés ***[idem § 4469].***

943. La jurisprudence a, considérant le fait que les autorités étatiques sont présumées disposer des forces armées remplissant cette condition (organisation), dégagé certains critères permettant de préciser la notion d'organisation des parties en conflits, en indiquant des éléments ci-après :

1°. La présence d'une structure de commandement supérieur ;

2°. La capacité pour les groupes de mener des opérations organisées (de définir une stratégie militaire cohérente) ;

3°. Un certain niveau de logistique (recrutement des nouveaux membres, approvisionnement organisé en armes) ;

4°. Possibilité pour les groupes de faire respecter les obligations fondamentales découlant de l'article 3 commun… (existence d'une formation adaptée et d'un règlement interne) ;

5°. La capacité du groupe à parler d'une seule voix.

944. Par ailleurs, d'autres indicateurs liés à la nature des opérations du point de vue de l'intensité des conflits, ont été retenus par la jurisprudence ***[CPI, aff LUBANGA, § 537 et aff Germain KATANGA, op.cit § 1186],*** à savoir :

1°. La gravité des attaques et la multiplication des affrontements ;

2°. La propagation des affrontements sur un territoire donné ;

3°. Le renforcement des effectifs ;

4°. L'intensification de l'armement des parties aux conflits.

5°. La question de savoir si le conseil de sécurité des nations unies a émis son avis ;

6°. Les nombres des civils ayant fui les zones de combat ;

7°. Les types d'armes utilisés et en particulier les recours à l'armement lourd et à d'autres équipements militaires tels que le char et équipements lourds ;

8°. L'ampleur de destruction causée par les tirs ;

9°. L'exercice d'un contrôle sur une partie du territoire.

945. L'article 1er du protocole II susdit exige que les groupes armés de l'opposition exercent sur une partie du territoire de la haute partie contractante « un contrôle tel qu'il leur permette de mener des opérations militaires continues et concertées, et d'appliquer le présent protocole » ***[ibidem, § 4464].***

2.De la capacité des parties en conflit d'appliquer le protocole

946. S'agissant de la capacité d'appliquer le protocole, il est à noter qu'il s'agit ici d'un critère fondamental qui justifie les autres

éléments de la définition sus relevés, à savoir l'existence d'un commandement responsable et l'exercice d'un contrôle sur une portion du territoire.

947. Cependant, les conditions analysées ci-dessus correspondent à des situations de fait dans lesquelles on peut raisonnablement atteindre les parties qu'elles appliquent les règles développées par le protocole, puisqu'elles posséderont l'infrastructure minimale indispensable.

948. Le paragraphe 2 de l'article 1 du protocole II exclut expressément du champ d'application du protocole les situations de troubles internes et des tensions internes, qui ne sont pas considérés comme des conflits armés ***[idem, § 4471].***

949. La Cour relève par ailleurs que les critères indiqués au paragraphe 1 apparaissent suffisants en eux-mêmes.

950. En fait, il n'est pas véritablement donné des définitions des troubles intérieurs et des tensions internes. Cette notion peut être illustrée par une liste non limitative, à savoir les émeutes, des manifestations n'ayant d'emblée des desseins concertés, des actes isolés et sporadiques, des violences par opposition à des opérations militaires menées par des forces armées ou des groupes armés, les autres actes analogues qui recouvrent en particulier les arrestations massives des personnes en raison de leurs actes et de leurs opinions ***[ibidem, § 4474].***

951. S'agissant particulièrement des tensions internes, on peut dire qu'il s'agit notamment des situations de tensions graves (politiques, religieuses, raciales, sociales, économiques, etc ….) ou encore des séquelles d'un conflit armé, ou des troubles intérieurs présentant une ou l'autre de ces caractéristiques, si non toute à la fois, à savoir les arrestations massives, le nombre élevé des prisonniers politiques, l'existence probable des mauvais traitements ou des conditions inhumaines de détention, suspension des garanties judiciaires fondamentales... ***[idem, §***

4476, J. MOREILLON, le Comité International de la Croix Rouge et la protection des détenus politiques ; LAUSANRE 1973, voir idem § 4479, préambule du protocole II, idem p. 1371].

3. Du Champ d'application du protocole II et de l'article 3 commun.

952. La disposition de l'article 2 du protocole II définit le champ d'application personnel des règles du protocole II en indiquant quels en sont les bénéficiaires et les destinataires et quel est leur application dans l'espace et dans le temps.

953. Le paragraphe 1 dudit article affirme le principe de la non-discrimination dans l'application du protocole en utilisant l'expression « à toutes les personnes affectées par un conflit armé » ***[commentaire de l'article 2 du protocole in idem § 4480, p. 1382].***

954. Par personne affectée par un conflit armé, on entend, d'une part, les personnes qui ne prennent pas ou plus part aux hostilités et bénéficient des règles établies par le protocole, et de l'autre, celles qui doivent au sens du protocole se conformer à l'égard de l'adversaire et de la population civile ***[idem, § 4485].***

955. Le paragraphe 2, par contre, précise la compétence ratione temporis de la protection judiciaire des personnes privées de libertés qui resteront au bénéfice des garanties fondamentales, … ***[ibidem, § 4481].***

4. Du principe de la non-discrimination

956. Ce principe (paragraphe 1) établissant l'égalité de traitement des personnes protégées en ce qui concerne l'application du protocole, est aujourd'hui reconnu universellement en droit international ***[ibidem § 44482, p. 1382].***

957. La liste des critères repris par l'article 2 du protocole est similaire à celle du pacte relatif du droit civil et politique [ibidem, § 4482], en ce sens que le présent protocole s'applique sans aucune

distinction de caractères défavorables, formule reprise à l'article 3 commun ***[ibidem].***

5. De la compétence ratione personae

958. S'agissant de la compétence ratione personae à raison de violation grave de l'article 3 commun et du protocole additionnel II, il convient de distinguer entre deux catégories, celles des victimes et celles des auteurs ;

1°. De la catégorie des victimes

959. Il s'agit de toute personne affectée par les conflits armés tels que définis ci-dessus ; en d'autres termes, sont concernées toutes les personnes qui résident dans le pays en conflit quels que soient leurs nationalités et leurs statuts. En d'autres termes, il doit s'agir des personnes qui ne participent pas au combat (article 3 commun, § 1).

960. En effet, différentes conventions protègent les catégories de personnes ci-après :

- Prisonniers de guerre ;
- les blessés ou les malades ;
- les personnels sanitaires ou religieux ;
- la population civile et les civiles ; (la population civile s'entendant de toutes les personnes civiles composées des personnes autres que les combattants ou les personnes mises hors combats) ;
- les personnes privées de liberté ou internées ;
- les femmes ou les enfants ;
- la population du territoire occupé.

2°. De la catégorie des auteurs

961. Le champ d'application de protocole additionnel I et II, ainsi que les quatre conventions de Genève s'appliquent aux personnes qui, du fait de leur autorité sont responsable.

962. Il est à noter par ailleurs que des personnes civiles qui participent directement aux hostilités ou qui sont autrement engagées dans leur conduite, perdent leur droit, dès l'ouverture de celles-ci, de protection en tant que civils à proprement parlé, et pourraient tomber dans la catégorie des combattants ; car participer directement aux hostilités, c'est commettre des actes de guerre que leur nature ou leur objet destinent à frapper concrètement le personnel ou le matériel des forces armées de l'adversaire ***[TPIY, le procureur c/RUTANGANDA…].***

963. De ce fait, toutes ces personnes, à savoir le commandant et autres membres des forces armées, qui de ce fait tombent sous le coup de l'article 3 commun aux quatre conversion de Genève et protocole additionnel II, peuvent être tenues responsables. Autrement dit, les devoirs et responsabilités définis par les conventions de Genève et les protocole additionnel s'appliquent donc uniquement aux individus de tous rangs qui appartiennent aux forces armées sous le commandement militaire de l'une ou de l'autre partie belligérante ou aux individus qui ont été dument mandatés, et qui sont censés soutenir ou mettre en œuvre les efforts de guerre du fait de leur qualité de responsable ou d'agent de l'Etat ou des personnes occupant des portions de responsabilité**,….** ***[TPIR, affaire AKAYESU op.cit §630, dans le même sens commentaire de l'article 2 du protocole II, op.cit §4487, p. 83].***

6. De la compétence ratione loci

964. Les personnes affectées par les conflits au sens de l'article 2.1 § du protocole II, sont celles affectées par les conflits telles que spécifiées ci-dessus et qui se trouvent sur territoire de l'Etat en conflit ***[idem, §4490, p. 1383].***

965. L'applicabilité de la compétence ratione loci lors des conflits armés non internationaux auxquels s'appliquent seul l'article 3 commun, doit être envisagée de la même manière ; autrement dit, l'article en question doit s'appliquer à l'ensemble du territoire de l'Etat engagé dans le conflit ***[TPIY, idem § 635].***

966. Cependant, il est de jurisprudence que les règles figurant à l'article 3 commun s'appliquent aussi à l'extérieur du contexte géographique étroit du théâtre effectif des combats ***[TPIY, affaire TADIC, op.cit appel §69, cité dans l'arrêt AKAYESU §636].***

7. <u>De la compétence ratione temporis</u>

967. Le début de l'application du protocole est déterminé par l'article 1.1 § et correspond au moment à partir duquel les critères y énoncés sont objectivement remplis.

968. Quant à la fin de l'application, le texte ne contenant aucune précision, il faut logiquement en déduire que les règles relatives aux affrontements armés n'ont pas lieu de s'appliquer à l'issue des hostilités, tandis que les garanties fondamentales reconnues aux personnes privées de libertés font l'objet du paragraphe 2 qui stipule que « à la fin des hostilités actives, c'est-à-dire lorsqu'il n'y a plus d'opérations militaires, les mesures restrictives de libertés appliquées pour des motifs en relation avec les conflits devraient cesser, sauf dans les cas de condamnations pénales », ***[Lire commentaires de l'article 2 du protocole II idem, § 4491 et ss].***

969. Cependant, l'article 4 du protocole 2.1 § stipule : « toutes les personnes qui ne participent pas directement ou ne participent plus aux hostilités qu'elles soient ou non privées de leurs libertés, ont droit au respect de leur personne, de leur honneur, de leur conviction et de leur pratique religieuse. Elles sont, en toutes circonstances traitées avec humanité, sans aucune distinction de caractères défavorables. Il est interdit d'ordonner qu'il n'y ait pas de survivants ».

970. Ainsi, aux termes du paragraphe 2 dudit article, il est notamment interdit en tout temps et en tout lieu à l'égard des personnes ci-dessus citées, notamment des atteintes à la vie, à la santé et au bien-être physique ou mental particulièrement les meurtres, … ***[Ibidem, p.1391].***

De l'expression en toutes circonstances

971. Selon la jurisprudence avec laquelle la Cour s'accorde, l'expression « **en toute circonstance** » sous-entend que le **crime doit avoir eu lieu dans le contexte ou été associé à un conflit armé** (lien entre le crime visé et le conflit armé).

972. Les crimes de guerre se distinguent des infractions de pur droit interne en ce qu'ils sont déterminés par le contexte dans lequel ils sont commis (conflit armé ou en dépende).

973. Le crime de guerre n'est pas nécessairement un acte planifié ou le fruit d'une politique quelconque, et de ce fait, un lien de cause à effet n'est pas exigé entre le conflit armé et la perpétration au crime ; mais il faut à tout le moins que l'existence du conflit armé ait considérablement pesé sur la capacité de l'auteur du crime à le commettre, sur sa décision de le commettre, et sur la manière dont il l'a commis. Ainsi, s'il peut être établi que l'auteur du crime a agi dans l'optique ou sous le couvert de celui-ci, cela suffit pour conclure que ces actes étaient étroitement liés au conflit ***[TPIY, affaire KUNARAC ; Ibidem].***

974. Par ailleurs la jurisprudence a décidé « qu'il ne s'agit pas de considérer le conflit armé comme étant seul à l'origine du comportement de l'auteur, ni d'exiger que ce comportement se manifeste aux cœurs même des combats. Il demeure que le conflit armé doit, bien entendu, occuper une place majeure dans la décision prise par l'auteur du crime, dans sa capacité de commettre le crime ou encore dans la manière dont celui-ci est en définitive commis … Il n'est pas nécessaire que les hostilités armées aient eu lieu dans la Commune de MABANZA et dans la préfecture de KIBUYE ou que les combats se soient déroulés pendant la période précise ou les actes criminels allégués ont été perpétrés » [***CPI, affaire Germain KATANGA***].

c. De l'élément psychologique ou la mens rea

975. L'élément psychologique des crimes de guerre résulte de l'énoncé de l'article 8, des éléments des crimes de la Cour Pénale

Internationale, aux termes duquel « les éléments des crimes de guerre visés au § 2 de l'article 8 du Statut doivent être interprétés dans le cadre établit du droit international des conflits armés y compris le cas échéant de droit international des conflits armés applicables aux conflits armés sur mer. En ce qui concerne les deux derniers éléments de chaque crime :

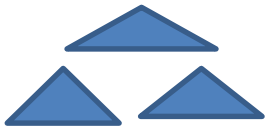
a) « Il n'est pas nécessaire d'établir que l'auteur a déterminé sur « le plan juridique l'existence d'un conflit armé ou le caractère « international ou non international du conflit ;

b) « A cet égard, il n'est pas nécessaire d'établir que l'auteur a eu « connaissance des faits établissant le caractère international « ou non international du conflit ;

c) « Il faut seulement que l'auteur ai eu la connaissance des « circonstances des faits établissant l'existence d'un conflit « armé qui est implicite au travers de l'expression **a eu lieu « dans le contexte de et était associé à** ».

976. En d'autres termes, le fait pour l'auteur de savoir qu'un conflit armé est en cours, est un élément constitutif de tous les crimes de guerre.

977. C'est ainsi qu'une certaine opinion estime qu'il suffit que l'auteur ait eu « connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé, sans qu'il soit nécessaire d'établir que l'auteur ait été en mesure de déterminer la nature juridique exacte du conflit armé… ***[lire étude de jurisprudence, application du Statut de la Cour Pénale Internationale devant les juridictions de la République Démocratique du Congo, mars 2009, p.59 ; une revue publiée par Avocat Sans Frontière (ASF)].***



978. Dans cette partie de la décision, l'activité de la Cour portera sur la confrontation des éléments résultants de l'analyse théorique ci-dessus présentée aux faits de l'espèce, en rencontrant les

prétentions éventuelles de droit émises par les parties en cause, enfin de tirer la conclusion qui s'impose.

979. Les prétentions juridiques de l'organe poursuivant ont été articulées autour des points ci-après : l'existence d'un conflit armé interne ou à caractère non international, l'existence d'un lien entre le crime et le conflit armé, la victime doit être une personne protégée par la convention de Genève de 1949, l'auteur doit avoir eu connaissance des circonstances des faits établissant l'existence d'un conflit armé.

980. À l'appui de ses prétentions l'accusation a indiqué qu'en l'espèce il s'agit d'un conflit armé à caractère non international ayant opposé deux groupes armés nationaux, à savoir, le NDC de SHEKA aux FDLR coalisés avec l'APCLS de Janvier KALAHARI, lequel conflit s'était déroulé dans le territoire de WALIKALE plus précisément dans la localité de PINGA, marqué aussi bien par la durée (de 2012 vers la fin de 2013, début 2014) que par son intensité, tel que l'a attesté le prévenu SHEKA lui-même, les victimes ou témoins et la MONUSCO ainsi que les autres ONG de droit de l'homme.

981. L'accusation a indiqué en outre, que les parties prenantes étaient organisées de telle manière que le NDC disposait d'une structure organique calquée sur l'armée classique, et ayant, d'une part, la capacité de mener des opérations ordinaires des combats, (à titre d'illustration, opération du NDC contre les FDLR, embuscade tendue contre le cortège du colonel CHUMA, PILIPILI et consorts dans la nuit du 19 au 20 avril 2012), et disposant, d'autre part, des moyens logistiques suffisants, notamment les armes AKA 47, de même qu'il(NDC) avait un commandement unique incarné par le prévenu SHEKA ; tandis que pour leur part, les autres groupes armés constitués de l'APCLS, de NYATURA et des FDLR surtout celles-ci, étaient également des groupes armés structurés et suffisamment équipés.

982. Ayant pratiquement abondé dans le sens que l'accusation, les conseils des parties civiles ont étoffé leurs prétentions avec les illustrations jurisprudentielles tirées des affaires : ***[TPIY, Aff. TADIC, CPI, Aff LUBANGA, Aff. KATANGA) [voir conclusion parties civiles, pp. 34 et suivantes].***

983. Prenant la parole, le conseil de l'Etat congolais a, pour sa part, affirmé que l'espèce correspondait à un conflit armé ne présentant pas un caractère international et se déroulant sur le territoire d'une hôte partie contractante entre ses forces armées et les forces dissidentes ou des groupes armés organisés sous la conduite d'un commandement responsable en la personne du prévenu SHEKA, commandant du groupe armé NDC, dont les troupes se sont affrontés aux FDLR dans le territoire de WALIKALE, en faisant de dizaine de morts parmi les personnes ne prenant pas part aux combats ***[voir conclusions du conseil de la RDC, p. 15].***

984. Pour la défense du prévenu SHEKA, aucune preuve établissant le caractère organisé du groupe armé NDC ni l'intensité ni la durée du conflit ni moins encore le niveau d'organisation s'agissant des FDLR, de l'APCLS et de NYATURA, n'a été rapportée par l'accusation et les parties civiles.

985. En outre, faisant allusion à la jurisprudence de la CPI sans pour autant l'indiquer la défense du prévenu SHEKA a conclu que les groupes armés en présence ne disposaient d'aucune structure hiérarchique interne ni des règles et des structures des chaines de commandement ni la qualité de l'équipement militaire disponible ni de la capacité d'organiser les opérations ni leur mise en œuvre, conditions sine qua non pour l'existence d'un conflit armé ***[voir note de plaidoirie, pp. 42-43].***

Pour la Cour

986. La Cour note que la culpabilité du prévenu SHEKA passe avant tout par la réalisation d'un élément déterminant de l'élément contextuel, à savoir l'existence d'un conflit armé à caractère non

international, qui, pour être cristallisé, suppose la réunion des éléments matériels et intellectuel.

a. Des éléments matériels ou objectifs

987. Pour la Cour, des critères suffisants et non exhaustifs présidant à la réalisation des éléments matériels de l'élément contextuel, sont réunis à plusieurs égards, et ce, sur fond des preuves tirées de conclusions factuelles supra.

988. Ces critères jugés suffisants par la Cour par sont les suivants :

1. De l'existence d'un conflit armé interne

989. La Cour note, en effet, qu'il est sans conteste que la RDC est une hôte partie contractante du Statut de la CPI où les hostilités armées ont opposé des groupes armés rebelles opérant sur le territoire de WALIKALE et sur une partie du territoire de MASISI, entités administratives situées dans la province du Nord-Kivu qui fait partie de l'une des 26 provinces que compte la RDC. Ces groupes armés antagonistes ont été constitués, d'une part, du groupe armé local, le NDC et d'un autre groupe armé étranger, en l'occurrence les FDLR qui ont bénéficié de l'appui de deux autres groupes armés locaux dénommés respectivement l'APCLS et le NYATURA.

990. S'agissant de l'existence d'un commandement responsable, la Cour note, au regard de ses conclusions factuelles ci-haut sur les structures organisationnelles des groupes armés en présence que ce critère est établi à suffisance.

991. En effet, du point de vue de l'organisation des parties en conflit, les éléments résultant de la motivation supra de la Cour établissent que ces groupes armés, principalement le NDC et les FDLR suffisamment structurés et bénéficiant des moyens logistiques non négligeables ***[voir structures et logistiques respectives du NDC : II.1.2.12.1.1 à 2, et des FDLR : II.1.2.12.2.1 à 5],*** ont fait preuve de leur capacité à mener des opérations organisées et à parler d'une seule voix.

992. La Cour rappelle, en effet, particulièrement, la structure, du commandement du NDC, inspirée sur le modèle d'une armée classique, composée des différents services (T1, T2, T3, T4, T5), structure articulée autour des quatre grandes unités permettant la mobilité des combattants sur terrain ; tandis que la structure des FDLR, issue de l'ancienne Armée Patriotique Rwandaise en sigle « l'APR » n'était pas de moindres.

993. La Cour rappelle également la disponibilité dont a fait preuve le prévenu SHEKA, en sa qualité, bien entendue, du commandant du groupe armé NDC basé sur le territoire de WALIKALE d'avoir mis à la disposition de la justice congolaise de Monsieur MAYELE soupçonné d'avoir commis des viols sur des femmes dans la localité de LUVUNGI.

994. Par ailleurs, la Cour note que ses conclusions factuelles concernant le groupe armé FDLR établissent amplement le caractère structuré dudit groupe dont la longévité sur notamment le territoire de WALIKALE où il menait des opérations de guerre contre le NDC, a été à la base de ce conflit armé sous examen.

995. De tout ce qui précède, la Cour est d'avis que ces deux groupes armés suscités étaient à même de respecter les obligations fondamentales découlant de l'article 3 commun du protocole additionnel I.

2. Des autres critères

Critères liés à la nature des opérations

996. La Cour note, que les éléments tirés de la motivation factuelle plaident en faveur de la rétention d'un conflit armé à caractère non international, au détriment des simples situations de troubles ou tensions internes, eu égard à l'intensité des hostilités caractérisée à plusieurs niveaux.

997. Cela est d'autant plus plausible au regard des preuves tirées aussi bien des déclarations du prévenu SHEKA que des

dépositions des victimes et/ou témoins, voire à décharge, faisant état de la gravité des attaques et de la multiplication et de la propagation des affrontements à l'arme lourde et autres, du village ROBE vers la localité de PINGA ; lesquels affrontements ont eu pour conséquences la mort des plusieurs personnes et le déplacement des populations vers des endroits sécurisés.

998. Par ailleurs, de la motivation factuelle de la Cour, se dégage un autre critère inhérent à la nature des affrontements, en l'occurrence, le caractère continu et concerté de ceux-ci, lequel se matérialise respectivement par la durée des hostilités armées s'étendant de fin 2011 jusqu'au début 2014, et par la manière dont elles ont été coordonnées et projetées par les commandements hiérarchiques de deux groupes armés antagonistes.

- ***Des critères liés à la qualité des personnes concernées par le conflit armé***

a. ***De la qualité des victimes***

999. La cour note, au regard de l'analyse des faits tels que certifiés ci-haut, que les victimes concernées dans le cas sous examen, sont des personnes civiles n'ayant pas pris part aux hostilités, et, partant, protégées par le paragraphe premier de l'article 3 commun du protocole II.

b. <u>De la qualité des auteurs</u>

1000. Les éléments certifiés résultant des conclusions factuelles supra, et confrontés à l'analyse juridique de l'article 3 commun des protocoles additionnels I et II présentée ci-haut, placent sans nul doute le prévenu Sheka, en sa qualité de commandant du groupe armé NDC, parmi les personnes désignées à l'article 3 commun aux quatre conventions de Genève et du protocole additionnel II ***[dans ce sens TPIR, affaire AKAYESU, op.cit. §630 ; - commentaire de l'article 2 du protocole additionnel II, op.cit §4487, p.83].***

- **<u>Le lien entre le crime et le conflit</u>**

1001. Pour l'accusation la réalisation de ce critère consiste dans le fait par le prévenu Sheka, d'avoir créé le groupe armé NDC dans le but de chasser par les armes, les combattants des FDLR et leurs alliés du territoire de WALIKALE.

1002. Se fondant sur les dépositions des témoins à décharge FNM et FNB, le conseil du prévenu SHEKA ont réfuté les prétentions des victimes faisant état des certains faits répréhensibles, au motif que ces victimes auraient été acquises moyennant de l'argent.

1003. C'est ainsi que, la défense du prévenu SHEKA, a conclu à l'inexistence du lien entre le crime et le conflit ***[note de plaidoiries, pp. 45 à 46].***

Pour la Cour

1004. Tout en rappelant au passage, pour des raisons évoquées dans sa motivation factuelle supra, le caractère non fiable des dépositions des témoins à décharge, d'une manière générale et en particulier celles de ceux suscités, la Cour est d'avis que les données résultant de ladite motivation, établissent de manière incontestable la réalisation du critère sous examen, en considérant que tous les faits allégués et certifiés ainsi que la manière dont ils ont été commis, ont eu lieu dans le contexte où ont été associés au conflit armé ayant opposé le groupe armé NDC aux combattants des FDLR appuyés par ceux des groupes armés locaux l'APCLS et le NYATURA***[lire dans ce sens TPIY, affaire KUNARAC, Ibidem ; - CPI, affaire Germain KATANGA].***

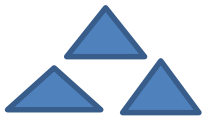
c. de l'élément subjectif

1005. Traduisant in concreto la norme « ***L'auteur avait connaissance de l'existence d'un conflit armé »*** l'accusation a indiqué que l'élément subjectif de l'élément contextuel était réalisé dans le cas d'espèce, du seul fait de la reconnaissance unanime par aussi bien le prévenu SHEKA que les victimes et témoins à décharge, de l'existence des hostilités armées ayant

opposé le groupe armé NDC aux combattants des FDLR coalisés aux miliciens de l'APCLS et de NYATURA, de 2012 à début 2014.

Pour la Cour

De l'avis de la Cour, dès lors qu'il est incontestablement avéré que le prévenu Sheka a eu la connaissance des circonstances des faits établissant l'existence du conflit armé déclenché par son groupe armé pour le mobile par lui vanté, à savoir chasser les FDLR du territoire de WALIKALE, il va de soi que ce seul fait suffit à établir l'élément psychologique, peu importe la connaissance par lui(le prévenu SHEKA) des faits établissant le caractère non international de ce conflit***[lire dans le même sens étude de jurisprudence, application du Statut de la Cour Pénale Internationale devant les juridictions de la République Démocratique du Congo, in publication d'Avocats Sans Frontières (ASF), mars 2009, p.59.].***



CONCLUSION JURIDIQUE SUR L'ELEMENT CONTEXUEL

1006. De tout ce qui précède, la Cour conclut que les affrontements armés ayant mis aux prises les Groupes Armés antagonistes, en l'occurrence, le groupe Armé Congolais dénommés NDC commandé par le prévenu SHEKA, d'une part, et les combattants des FDLR, un groupe armé étranger Rwandais opérant dans l'Est de la République Démocratique du Congo, plus particulièrement en territoire de WALIKALE, dans la Province du Nord-Kivu, appuyées par deux groupes armés locaux respectivement dénommés l'APCLS et le NYATURA, revêtent, eu égard aux critères susmentionnés, sans nul doute le caractère d'un conflit armé interne.

B. LA RESPONSABILITE DU CHEF MILITAIRE ET AUTRES CHEFS HIERARCHIQUES OU DE LA FORME DE RESPONSABILITE.

1007. Le principe de la responsabilité du chef militaire et autres chefs hiérarchiques est posé par l'article 28 du Statut de la Cour Pénale Internationale comme suit : « outre les autres motifs de responsabilité pénale au regard du présent Statut pour les crimes relevant de la compétence de la Cour :

a) Un chef militaire ou une personne faisant effectivement fonction de chef militaire est pénalement responsable des crimes relevant de la compétence de la Cour, commis par des forces placées sous son commandement et son contrôle effectifs ou sous son autorité et son contrôle effectifs, selon le cas, lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces forces dans le cas où :

i) Ce chef militaire ou cette personne savait ou en raison des circonstances, autant du savoir que ces forces commettant ou allaient commettre ces crimes, et

Ii) ce chef militaire ou cette personne n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour référer aux autorités compétentes aux fins d'enquête et de poursuites ;

b) En ce qui concerne les relations entre supérieurs hiérarchiques et subordonnés non décrites au paragraphe a), le supérieur hiérarchique est pénalement responsable des crimes relevant de la compétence de la Cour, commis par des subordonnés placés sous son autorité et son contrôle effectifs lorsqu'il ou elle n'a pas exercé le contrôle qui convenait sur ces subordonnés dans le cas où :

i) Le supérieur hiérarchique savait que ces subordonnés commettaient ou allaient commettre ces crimes ou a délibérément négligé de tenir compte d'informations qui l'indiquaient clairement ;

ii) Ces crimes étaient liés à des activités relevant de sa responsabilité et de son contrôle effectif ; et

iii) Le supérieur hiérarchique n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et poursuites. Seul le

1008. Tout en indiquant que seul le paragraphe a) ci-dessus intéresse l'espèce, la Cour rappelle que ce mode de responsabilité est distinct des autres modes de responsabilité posés par l'article 25 du Statut de la CPI, examinés ci-haut, et que de ce fait, une personne ne peut être condamnée pour les mêmes faits au regard de ces deux dispositions ***[NYABIRUNGU M. idem, p. 559].***

1009. Par ailleurs, la Cour note qu'une personne ne peut faire l'objet d'une condamnation à la fois sur base des points a) et b) de l'article 28 sous examen ; de sorte que le point a) vise le chef militaire ou la personne faisant effectivement fonction de chef militaire, tandis que le point b) quant à lui, définit les autres supérieurs par exception c'est-à-dire ceux qui ne tombent pas dans la catégorie indiquée au point a).

1010. La Cour rappelle qu'à l'instar de l'analyse ci-haut de l'élément contextuel, l'examen des éléments constitutifs de la responsabilité pénale, à savoir, les éléments matériels et intellectuels, s'impose.

I. Des éléments objectifs ou matériels (actus reus)

1011. Pour la Cour, les éléments matériels de la responsabilité pénale découlant de l'énoncé de l'article 28 a) consistent en ce que :

1° L'auteur doit être un chef militaire ou une personne faisant effectivement fonction de chef militaire (personne assimilable à un chef militaire).

1012. Le terme chef militaire désigne, de l'avis de la Cour, une catégorie de personnes officiellement ou légalement nommée

pour exercer les fonctions de commandement militaire, c'est-à-dire de chef de jure. Il (les terme) regroupe toutes les personnes qui exercent une responsabilité de commandement au sein des forces armées quel que soit leur grade ou leur échelon ***[Cfr protocole additionnel I artv87 § 3553 et 3554, in commentaire des protocoles additionnels du 08 juin 1977 aux conventions de Genève du 12 Août 1949, p. 1043].***

1013. Selon la jurisprudence, la notion du chef militaire couvre également le cas de figure où le supérieur n'exerce pas exclusivement les fonctions militaires, par exemple le chef de l'Etat qui est le commandant suprême des forces armées (chef de jure dans certains pays) et qui peut être responsable des crimes commis par les membres des forces armées ***[Aff. BEMBA J.P, décision du 15 juin 2009, § 408].***

1014. Par ailleurs dans le jugement KORDIC et CERKEZ le TPIY définit le chef militaire en déclarant que l'existence d'une position d'autorité officielle peut être établie sur la foi d'une nomination officielle ou d'une attribution officielle des pouvoirs ***[TPIY, jugement KORDIC et CERKEZ § 419, cité par NYABIRUNGU M. p. 598].***

1015. D'après la doctrine, la notion de **personne faisant effectivement fonction de chef militaire** s'entend des personnes qui n'ont pas été légalement désignées pour assurer un rôle en exerçant un contrôle effectif sur un groupe de personnes par l'intermédiaire d'une chaine de commandement ***[NYABIRUNGU M. op.cit, p. 598].***

1016. Dans l'affaire KUNARAC, la chambre a conclu qu'on pouvait considérer que tant de personnes placées en permanence sous les ordres d'un individu que celles qui ne le sont que pendant une période limitée ou une opération ponctuelle sont de fait sous l'autorité dudit individu.

1017. Par ailleurs, la chambre II de la Cour Pénale Internationale a conclu que cette catégorie des chefs assimilables à des chefs militaires peut de manière générale comprendre des supérieurs

hiérarchiques dont l'autorité et le contrôle s'exercent sur les forces étatiques régulières comme les unités de police armées ***[Aff BEMBA J.P., décision du 15 juin 2009, § 410]*** ou sus les forces irrégulières (forces non étatiques) comme les groupes rebelles ou les unités parallèles [idem § 410], y compris notamment les mouvements de résistances armés et les milices dotées d'une hiérarchie militaire ou d'une chaine de commandement ***[ibidem].***

1018. La qualité de chef militaire ou des personnes faisant effectivement fonction de chef militaire n'étant pas suffisante à établir la responsabilité pénale de celui-ci, il est, en outre, exigé que ce dernier exerce un commandement et un contrôle.

2° L'accusé doit exercer un commandement et un contrôle effectif ou une autorité ou un contrôle effectif sur ses forces qui ont commis un ou plusieurs crimes relevant de la compétence de la Cour Pénale Internationale.

1019. La Cour considère que chacune des expressions « commandement et contrôle effectifs », et « autorité et contrôle effectifs », peut s'appliquer tant au chef militaire au sens strict qu'aux personnes assimilables aux chefs militaires.

1020. D'après la chambre préliminaire II, l'expression « commandement effectif » révèle ou reflète certainement une autorité effective qui serait voisine de l'expression « autorité effective », mais que ces deux expressions sont distinctes dans le sens que « autorité effective » peut renvoyer aux modalités ou à la manière dont un chef militaire ou assimilé exerce son contrôle sur ses forces ou ses subordonnés ***[idem].***

1021. Il est jurisprudence, note la Cour, que « Le contrôle effectif » est généralement la manifestation d'un lien de subordination entre l'accusé et les forces subordonnées dans le cadre d'une hiérarchie de droit ou de fait (chaine de commandement) ***[TPIR, le procureur C/ KAJELIJELI, affaire n° TPIR-98-44A-T, jugement et sentence 1er décembre 2003, § 773].***

1022. Le concept « contrôle effectif » vise principalement la capacité matérielle d'empêcher ou de punir un comportement criminel ***[TPIY, le procureur c/ DELALIC et consorts, affaire n° IT-96-21-A, arrêt 20 février 2001, § 256 ; TPIR le procureur c/MUSEMA, affaire n° TPIR, le procureur C/BAGILISHEMA, affaire n° TPIR-95-1A, arrêt 03 juillet 2002, § 51, idem, p. 601]*** ; mais il vise aussi, selon la Cour, le fait de ne pas exercer pareille capacité de contrôle par le fait de ne pas s'en référer aux autorités compétentes, en cas de la commission par ses subordonnés. Ainsi, plusieurs critères ont été envisagés.

●

Des indicateurs pouvant permettre de considérer qu'une autorité possède un contrôle effectif

1023. Certains critères tirés de la jurisprudence et permettant d'établir qu'un supérieur détient une autorité et un contrôle effectif, en retenu l'attention de la Cour, à savoir notamment :

- **La position de l'accusé** [TPIY, affaire CORDIC et CERKEZ, op.cit par idem, p. 604] ;

- **Son pouvoir d'émettre ou de donner des ordres** [ibidem] ;

- La capacité de se faire obéir (de s'assurer que les ordres émis sont exécutés***, [ibidem] ;***

- La place qu'il occupe au sein de la hiérarchie militaire et des tâches qu'il accompli dans la réalité ***[TPIY, le procureur c/HALILOVIC, affaire n° IT-01-48-T, arrêt 16 octobre 2007, § 66, cité par ibidem].***

- La capacité de donner des ordres de combat aux unités placées sous son commandement immédiat ainsi qu'à celle placées à

échelons inférieurs ***[TPIY, le procureur c/STRUGAR, affaire n° IT-42-T, jugement 31 janvier 2005, § 396, cité par NYABIRUNGU M. op.cit, p. 604] ;***

- La capacité de re subordonner les unités ou de modifier la structure du commandement ***[ibidem]*** ;
- Le pouvoir de promouvoir, remplacer et sanctionner les membres des forces, ainsi que les démettre de leurs fonctions ***[TPIY, le Procureur c/DELIC, affaire n° IT-01-83-T, jugement 15 septembre 2005, § 397, cité par idem]*** ;

1024. La jurisprudence indique qu'il ne suffit pas de démontrer que l'accusé exerçait le contrôle effectif sans préciser la période à laquelle ce pouvoir doit avoir été exercé ; le contrôle effectif devant s'exercer à tout le mois au moment où le crime allait être commis ***[TPIY, affaire procureur c/HALILOVIC, op.cit, cité idem, p. 605].***

3° **Le lien de causalité : lien de causalité entre le manquement par un supérieur à ses devoirs et les crimes visés**.

1025. Le troisième élément exigé par l'article 28 a) du Statut de la Cour Pénale Internationale consiste à prouver que les crimes commis par les forces placées sous son commandement ou l'autorité de l'accusé résultent du fait qu'il n'a pas exercé sur elles le contrôle qui convenait.

1026. Cette preuve consiste, selon le professeur NYABIRUNGU, à établir:

O Un manquement du supérieur à certains devoirs :

O mission d'empêcher ou de prévenir ;

O mission de réprimer ;

O mission d'en référer aux autorités compétentes aux fins des poursuites ; ***[M. ibidem]***

1027. C'est ainsi que la Cour estime qu'il ne suffira pas de démontrer que l'inaction de l'accusé (chef militaire ou personne assimilable) a augmenté les risques de commission des crimes visés, pour établir les liens de causalité entre son défaut de prendre des mesures nécessaires liées à son contrôle sur ses subordonnés, et la commission des crimes.

1028. Il a par ailleurs été jugé que le manquement au devoir de réprimer l'exécution des crimes ou celui d'en référer aux autorités compétentes ne pouvait survenir que pendant ou après la commission des crimes ***[TPIY, procureur c/DELALIC et consorts, § 398, idem, p. 607].***

II. Elément psychologique ou la mens rea

1029. La Cour prend note de ce qu'un accusé n'est tenu pénalement responsable, au sens de l'article 28 a) du Statut de la Cour Pénale Internationale, d'un crime commis par des forces (subordonnés) placées sous son contrôle, que s'il est prouvé qu'en plus des éléments objectifs analysés ci-dessus, cet accusé savait ou en raison des circonstances, aurait dû savoir que ses forces commettaient ou allaient commettre ces crimes.

1030. Ainsi, il est à noter que deux normes assorties de trois obligations, découlent de cet énoncé, constituent la mens rea dans le chef de l'accusé, à savoir :

1° « savait » qui exige l'existence d'une connaissance effective du fait que ses forces ou ses subordonnées commettaient ou allaient commettre le crime ; connaissance qui ne saurait être « présumée » ***[TPIY, le procureur c/DELIC, affaire n° IT-04-083-T, jugement 15 septembre 2008, p. 64, cité par idem, p. 609],*** mais devant plutôt être déterminée aux moyens des preuves directes ou indirectes ***[TPIY, affaire KORDIC et CERKEZ, op.cit § 427 ; TPIY, le procureur c/HADZIHASANOVIC et consorts, affaire n° IT-01-47-T, jugement 15 mars 2006, p. 94, idem, p. 610].***

1031. La Cour note à cet effet que la jurisprudence des tribunaux ad hoc a tenu compte de plusieurs éléments ou indices sur ce que

savait effectivement le supérieur hiérarchique ***[TPIY, le procureur c/DELALIC et consorts, affaire n° IT-96-21-T, jugement 16 novembre 1998, p. 386, TPIY, le procureur c/BLASKIC, affaire n°IT-95-14-T, jugement 03 mars 2000, p. 307 ; jugement 31 janvier 2005, p.319, TPIY, le procureur c/ORIC, affaire n° IT-03-68-A, appeals chambers judgment, 03 juillet 2008, p. 319, TPIR, le procureur c/BOGORORA et autres, affaire n° ICTR-98-41-T, judgment and sentence, 18 décembre 2008, par 2014, ibidem]***, à savoir :

- ✓ Le nombre d'actes illégaux, leurs portée, leur caractère généralisé ou non ;
- ✓ La période durant laquelle ils se sont produits ;
- ✓ Le type et le nombre de forces qui y ont participé ;
- ✓ Les moyens de communication disponibles, le modus operandi d'actes similaires ;
- ✓ La portée et la nature de la place et de la responsabilité du supérieur au sein de la hiérarchie ;
- ✓ Le lieu où il se trouvait au moment où les actes ont été accomplis et le lieu géographique des actes.

2° **L'accusé aurait dû savoir**

1032. Il est à noter que la norme « **AURAIT DÛ SAVOIR** » exige que le supérieur ait simplement négligé de se renseigner sur le comportement illégal de ses subordonnés ***[ICC-01/05-0108-406, § 36, cité par idem, p. 611]***, ou que le supérieur hiérarchique ait pris l'initiative de mettre en place les mesures nécessaires pour s'informer sur le comportement de ses troupes et de se renseigner, indépendamment de la disponibilité ou non d'information à ce moment-là, sur la commission du crime, ***[TPIY, le procureur c/KAYISHEMA et RIZINDANA, affaire n° ICTR M 95+1-IT, jugement 21 mai 1999, [227].***

1033. Autrement dit, l'article 28 a) du Statut « fait obligation au supérieur de prendre l'initiative de s'informer des activités de ses subordonnés [***ibidem***].

1034. Il a été jugé que lorsque, compte tenu de sa position personnelle dans la hiérarchie du moment, l'ignorance résulte d'une négligence dans l'accomplissement de ses devoirs ; de sorte que s'il agit d'un chef militaire ou assimilé, la responsabilité peut être engagée, même si en fait il n'avait pas su, l'essentiel, étant il aurait dû savoir [***idem, p. 612***].

3° L'accusé (chef militaire ou assimilé) n'a pas pris toutes les mesures nécessaires et raisonnables qui étaient en son pouvoir pour en empêcher ou en réprimer l'exécution ou pour en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et des poursuites (article 28 a) ii)).

1035. Le deux normes sus analysées ne suffissent pas à elles seules d'établir la responsabilité du supérieur hiérarchique, encore faut-il prouver qu'il a à tout le moins manqué à l'un des trois devoirs énumérés ci-après :

- Empêcher le crime ;
- En référer l'exécution ;
- En référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et des poursuites [***idem, p. 613***].

1036. Ces trois devoirs apparaissent à trois niveaux distincts de la commission du crime, à savoir avant, pendant et après. De sorte que le manquement à chacun de ses devoirs contrevient à l'article 28 a) du Statut de manière distincte ***[TPIY, affaire DELIC, op.cit § 69, ibidem].***

1037. Ainsi, un chef militaire ou assimilé peut être tenu pénalement responsable d'un ou de plusieurs manquements à ses devoirs pour un même crime sous-jacent.

1038. Jugé que lorsqu'un chef n'a pas empêcher l' exécution des crimes dont il avait ou aurait dû avoir connaissance, il ne peut racheter cette omission en se conformant au devoir de réprimer l'exécution des crimes ou d'en référer aux autorités [***TPIY, affaire DELIC***

op.cit § 69 ibidem, TPIY, le procureur c/BLASKIC, affaire n° IT-95-14-IT, arrêt 03 mars 2000, p. 336 ; TPIY, le procureur c/STRUGA, affaire n°IT-01-42-T, jugement 31 janvier 2005, § 373, TPIY, le procureur c/HADZIHASANOVIC et KUBURA, affaire n° IT-01-47-T, jugement 15 mars 2006, § 126, ibidem].

1039. Dans l'affaire DELIC, le TPIY a jugé que le devoir d'empêcher se déclenche à tout moment précédant la commission des crimes et avant qu'ils aient été effectivement commis par les forces du supérieur ***[TPIY, affaire DELIC, op.cit § 72, idem p. 614].***

1040. L'article 28 du Statut n'ayant pas défini les mesures spécifiquement associées au devoir d'empêcher les crimes, il convient de s'en tenir à des éléments pertinents retenus par la jurisprudence internationale, à savoir des mesures tendant à:

- veiller à ce que les forces du supérieur soient suffisamment formées au droit international humanitaire Lire [commentaire de l'article 87 du protocole additionnel I, op.cit § 3560 et suivants, p 1046].
- s'assurer d'obtenir des rapports indiquant que les opérations militaires ont été menées conformément au droit humanitaire ***[TPIY, le procureur c/STRUGAR op.cit § 374, TPIY, affaire HADZIHASANOVIC et KUBURA op.cit § 153, ibidem].***
- ordonner de mettre la conduite des opérations en conformité avec les règles de la guerre ***[TPIY, affaire STRUGAR, op.cit § 374, ibidem], [commentaire sus évoqué du protocole additionnel I, ibidem].***
- prendre des mesures disciplinaires pour empêcher les troupes placées sous le commandement du supérieur de commettre des atrocités ***[TPIY, affaire STRUGAR, ibidem ;-TPIY, affaire HADZIHASANOVIC et KURURA, ibidem].***

1041. Le devoir de réprimer couvre deux devoirs distincts, naissant à deux stades différents de la commission des crimes ***[TPIY, affaire STRUGAR § 374 ;-TPIY, affaire HADZIHASANOVIC et KUBURA, § 153, ibidem]*** ; le premier devoir étant de faire cesser les crimes qui sont en train d'être commis [article 28 du Statut

de la Cour Pénale Internationale et l'article 87 du protocole additionnel I sus évoqué], tandis que le deuxième devoir recouvre l'obligation de punir les forces en question après que les crimes aient été commis ***[TPIY, le procureur c/KORDIC et CERKEZ, op.cit § 446 ibidem].***

1042. Le devoir de punir qui exige du supérieur qu'il prenne des mesures nécessaires pour sanctionner la commission des crimes peut être rempli de deux manières différentes :

- Soit le supérieur prend lui-même les mesures nécessaires et raisonnables pour punir ses forces ;
- soit s'il n'en a pas la capacité, il renvoi la question aux autorités compétentes [***ibidem***].

1043. Il s'agit donc des faits de l'espèce qui détermineront si le devoir de punir exige que le supérieur exerce son pouvoir de prendre lui-même des mesures ou qu'il en réfère aux autorités compétentes, [***ibidem***].

1044. Le devoir d'en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et des poursuites comme celui de punir, le devoir d'en référer à l'autorité compétente nait, de l'avis de la Cour, après la commission des crimes.

1045. D'après la jurisprudence, ce devoir exige du chef qu'il prenne l'initiative de s'assurer que les auteurs des crimes seront traduits en justice ***[TPIY, affaire DELIC op.cit § 74 ; - voir aussi article 87 du protocole additionnel I aux conventions de Genève, idem, p. 616], et permet de remédier au cas dans lequel les chefs n'ont pas la capacité de sanctionner leurs forces (TPIY, affaire STRUGAR op.cit § 376 ; - TPIY, affaire KORDIC CERKEZ op.cit § 44-, cité par ibidem].***

1046. Quant aux mesures nécessaires et raisonnables, elles devront s'apprécier, selon la jurisprudence, au cas par cas ***[TPIY, le procureur c/BLASKIC, affaire n° IT-95-14-1, arrêt 29 juillet 2004, § 417, voir aussi TPIY, le procureur c/ HADZIHASANOVIC et KUBURA, op.cit § 155, ibidem, - TPIY, le procureur c/DELIC ibidem ; TPIY le procureur c/STRUGAR, ibidem].***

1047. Ainsi, le chef militaire ou assimilé ne peut être jugé responsable au sens de l'article 28 a) que pour n'avoir pas pris les mesures qui étaient dans ses « capacités matérielles » ***[TPIY, affaire BLASKIC idem, § 395, ibidem]*** ; de sorte que cette appréciation dépendra du contrôle effectif qu'exerce le supérieur sur ses forces à la naissance de son devoir, c'est-à-dire sur base tant des pouvoirs détenus de droit par le chef que de sa capacité dans le fait de prendre de telles mesures. ***[TPIY, affaire KORDIC et CERKEZ idem, § 443, cité par ibidem].***

DANS LE CAS SOUS EXAMEN

1048. Au terme de l'acte d'accusation concernant les crimes de guerre le prévenu SHEKA peut être déclaré coupable de ces crimes pour n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait et n'avoir pas ailleurs pris toutes les mesures nécessaires pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquêtes et des poursuites.

1049. Se référant à ses considérations antérieures résultant de ses analyses au sujet du commandement et de l'organisation du groupe armé NDC, l'accusation a conclu que le prévenu SHEKA faisait effectivement fonction de chef militaire et exerçait une autorité et un contrôle effectif sur les troupes du NDC auteur des crimes commises à PINGA de 2012 à 2013 lors du conflit armé ayant opposé le NDC aux combattants des groupes armés FDLR, APCLS et NYATURA ; et que le prévenu Sheka n'avait pas exercé le contrôle qui convenait sur ces troupes, sachant que celles-ci commettaient des crimes ou allaient commettre des crimes, sans qu'il eut pris toutes les mesures nécessaires qui étaient en son pouvoir pour empêcher l'exécution des crimes commis ou d'en arrêter les auteurs pour les livrer aux autorités compétentes. Ainsi le Ministère Public a requis la prison à vie à l'encontre du prévenu Sheka, ainsi qu'il a fait pour tous les autres crimes de guerre sous-jacents [***voir réquisitoire, pp. 48 suivantes***].

1050. Dans leur note de plaidoirie, les conseils du prévenu SHEKA ont exposé leurs prétentions de droit de la manière ci-après [***voir note de plaidoirie, pp ; 51 et suivantes] :***

1051. S'agissant des éléments matériels, lesdits conseils ont estimé qu'il n'existe aucun lien de subordination entre le prévenu SHEKA qui n'était qu'un simple militant, en se basant sur, les dépositions de tous les témoins à décharge.

1052. Aussi ces mêmes conseils ont indiqué qu'aucune preuve attestant que le prévenu Sheka exerçait un contrôle effectif sur les militants du NDC, n'a été rapportée par l'accusation ;

1053. Ainsi, évoquant la jurisprudence dans les affaires MUSEMA et AKAYESU devant le TPIR, ils ont indiqué que la responsabilité du prévenu Sheka ne saurait être engagée dans la mesure où aucune qualité de supérieur hiérarchique ne lui a été reconnue au sein du NDC.

1054. Pour leur part, les conseils des parties civiles, ont estimé que le prévenu SHEKA avait l'autorité suffisante pour ordonner ou empêcher que le crime soit commis de 2011 à 2014, et qu'il n'a rien fait pour empêcher ou en référer aux autorités compétentes ; bien au contraire, il a ordonné ou encouragé que ses troupes commettent ces crimes [***voir conclusion, page 64***].

Pour la Cour

Des éléments matériels

1055. Des éléments de sa motivation supra et de ses conclusions factuelles y afférentes sur la structure organisationnelle du groupe armé NDC, chapeautée par le prévenu Sheka en sa qualité du commandant en chef dudit groupe, la Cour note qu'il se dégage de manière inéluctable que les deux éléments principaux de la responsabilité pénale du supérieur hiérarchique fondée sur l'article 28. a), sont caractérisés en l'espèce, à savoir, d'une part, la qualité de personne faisant effectivement fonction de chef militaire ou d'assimilé dans le chef du prévenu Sheka, et

le fait qu'il avait le commandement et l'autorité effectifs sur les autres combattants du groupe armé NDC, au regard de l'article 28.a).

1056. La Cour rappelle, en effet, que plusieurs éléments du dossier et de l'instruction juridictionnelle corroborés par des preuves multiples(notamment les déclarations des victimes et les dépositions des témoins E247, E251 et E249), établissent que le général autoproclamé et commandant en chef du NDC, le prévenu NTABO NTABERI Sheka détenait à ce titre de larges pouvoirs et l'autorité pour prendre des décisions importantes notamment déployer les troupes, donner les ordres de combat(attaquer ou replier), contrôler et veiller sur la gestion rationnelle de la logistique en interdisant formellement le gaspillage des munitions, communiquer directement avec des commandants sur terrain, notamment avec son adjoint GUIDON au moyen de systèmes de communication, tels que Motorola, radiophonie à longue portée, THURAYA, téléphones cellulaires engager le groupe armé NDC vis-à-vis des tiers et initier la formation au droit international humanitaire à l'intention de tous les combattants du NDC[***Voir les déclarations supra du prévenu Sheka***], ainsi que de modifier la structure du commandement notamment en pourvoyant à la vacance créée au poste du T5 après la mort du commandant BATA par le remplacement de ce dernier par le commandant MASIYA SIF alias Tondeuse.

1057. S'agissant des devoirs d'empêcher de réprimer ou d'en référer aux autorités, la Cour estime qu'au regard de la dynamique de l'instruction, ces devoirs apparaissent différemment selon les cas.

1058. C'est ainsi que par exemple le pouvoir de contrôle est déterminé, s'agissant d'enrôlement d'enfants par le devoir d'omission d'empêcher et des pillages [***voir motivation infra sur les éléments spécifiques]*.**

1059. Ainsi donc, la Cour considère que le prévenu SHEKA, non seulement faisait fonction de chef militaire tout au long des hostilités armées ayant opposé de 2012 au début 2014 les combattants du NDC aux combattants des FDLR coalisés au

APCLS et NYATURA, mais exerçait aussi une autorité et un contrôle effectif, sur les troupes du NDC ; de sorte que les actes commis par les combattants du NDC sont la conséquence de son manquement d'exercer le contrôle qui convenait sur ses forces.

- La Mens rea

1060. Dans son réquisitoire, et appuyée en cela par les conseils des parties civiles, l'accusation s'est limitée à affirmer que le prévenu SHEKA savait que ces troupes commettaient ou allaient commettre des crimes [***voir réquisitoire du Ministère public, p. 60 et conclusions des parties civiles, p. 61***].

1061. Les conseils du prévenu Sheka ont indiqué qui ne revenait pas à celui-ci de prendre une quelconque mesure ou exercer un quelconque contrôle sur les membres du NDC d'autant plus que lui-même n'était qu'un simple combattant [***voir note de plaidoirie, p. 56].***

Position de la Cour

1062. Eu égard à ses conclusions antérieures appuyées sur des preuves multiples fondées sur des témoignages des victimes, la Cour est d'avis, comme pour les trois devoirs ci-dessus découlant de l'exercice du contrôle hiérarchique que les deux normes posées par l'article 28. a), à savoir « SAVAIT » ou « AURAIT DÛ SAVOIR », devront être appliquées au cas par cas [***voir motivation infra sur les éléments spécifiques].***

C. LES ÉLÉMENTS SPÉCIFIQUES DES CRIMES DE GUERRE.

1063. Les éléments spécifiques des crimes de guerre, plus particulièrement dans le cadre des conflits armés à caractère non international, sont ceux visés aux alinéas c) et e) de l'article 8.2 dont les limitations sont mentionnées aux alinéas d) et f) dudit article, à savoir les émeutes, tensions internes, actes isolés et sporadiques des violences ou de nature similaire, qui ne

constituent pas les éléments des crimes, [***lire Article 8, introduction aux éléments des crimes, p. 13].***

1064. Le paragraphe c) de l'article 8 du Statut de la Cour Pénale Internationale est libellé : « en cas de conflit armé ne présentant pas un caractère international, les violations graves de l'article 3 commun aux quatre conventions de Genève du 12 août 1949, à savoir : l'un quelconque des actes ci-après à l'encontre des personnes qui ne participent pas directement aux hostilités, y compris les membres des forces armées qui ont déposé les armes et les personnes qui ont été mises hors de combat par maladie, blessure, détention ou par toute autre cause :

i) Les atteintes à la vie et à l'intégrité corporelle notamment le meurtre sous toutes ses formes, les mutilations, les traitements cruels et la torture ;

ii) Les atteintes à la dignité de la personne notamment les traitements humiliant et dégradant

iii) Les prises d'otage ;

1065. La Cour rappelle qu'au regard de l'acte d'accusation concernant les faits qualifiés de crimes de guerre, le prévenu SHEKA est poursuivi pour meurtre, viol, pillage, destruction des biens, atteintes à l'intégrité corporelle et enrôlement d'enfant.

1066. La Cour indique par ailleurs que seules les allégations certifiées aux termes des débats contradictoires feront l'objet des conclusions juridiques conséquentes au détriment des autres allégations non vérifiées donnant ainsi lieu au doute profitable à l'accusé.

1. DU MEURTRE COMME CRIME DE GUERRE

1067. Il est à noter, au regard de l'article 8.2 c), que le meurtre est un crime de guerre dans le cadre d'un conflit armé non international.

1068. Ainsi, demeurant fidèle à sa démarche supra, et eu égard à la structure des éléments des crimes de guerre, la Cour axera la présente analyse en examinant tour à tour les différentes composantes caractérisant le crime de guerre, afin d'établir ou non, au regard de l'article 8. 2 c), i) du Statut de Rome, la culpabilité du prévenu SHEKA mis en cause.

1069. Aussi en combinant la disposition du Statut sus mentionnée à celle correspondante de l'article 8 des éléments des crimes, la Cour retient les éléments constitutifs ci-après du meurtre comme crime de guerre :

a) Les éléments matériels de l'élément spécifique du meurtre.

1°. L'auteur tue une ou plusieurs personnes

1070. Selon la jurisprudence internationale, le meurtre est le fait donner illégalement et volontairement la mort à un être humain.

1071. La jurisprudence [***affaire Jean Paul AKAYESU op.cit § 589***] a retenu certains critères ci-après pour qu'il y ait meurtre :

- La mort de la victime : **l**e crime de meurtre étant clairement défini dans le droit interne de chaque Etat [***TPIR, affaire AKAYESU, op.cit § 587],*** il importe de préciser que la victime doit être une personne humaine, née et vivante ; la mort étant définie comme la cessation de la vie [***LIKULIA B. op.cit, pp. 49 et ss].***
- Le fait que les corps des victimes n'ont pas été retrouvés ne doit pas constituer la preuve que ces personnes n'ont pas été tuées [***lire dans ce sens TPIY, Sefer Halilovic, Chambre de Première instance, §37].***
- L'exigence d'un lien entre la mort et l'acte illégal ou l'omission illégale ; en d'autres termes, la mort doit être le résultat ou la conséquence de l'acte illégal ou de l'omission illégale de l'accusé ou de son subordonné, peu importe, estime la Cour, le moyen

utilisé par l'auteur qui doit être un combattant civil ou militaire (l'accusé ou son subordonné).

2° **la qualité de la personne protégée,**

1072. Cela suppose que celle-ci doit être une personne protégée par l'article 3 commun aux conventions de Genève, c'est-à-dire, les personnes hors de combat ou des personnes civiles ou des membres du personnel sanitaire ou religieux, ne prenant pas activement part aux hostilités ;

3° le comportement a eu lieu dans le contexte de et était associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international : (voir l'analyse supra des éléments contextuels de crime de guerre).

b) Éléments subjectifs

1°. L'auteur avait connaissance des circonstances des faits établissant ce statut ;

1073. La mens rea est réquise pour qu'il y ait crime de guerre par meurtre dans le cadre d'un conflit armé non international ; c'est-à-dire qu'il est exigé au moment de la commission du meurtre que l'accusé ou son subordonné ait été habité par l'intention de donner la mort à la victime ou de porter atteinte grave à son intégrité physique sachant que cette atteinte était de nature à entrainer la mort et qu'il ait été indifférent que la mort de la victime en résulte ou non [***TPIR, aff AKAYESU, ibidem***].

1074. De même qu'il est exigé que l'auteur doit avoir eu connaissance des faits établissant le statut de la victime, son intention de commettre le meurtre ne requérant pas la préméditation [***TPIR, Procureur, c/SEMANZA, § 373].***

2° L'auteur avait connaissance des circonstances des faits établissant l'existence d'un conflit armé.

1075. La réalisation de cette norme requiert que le meurtre soit commis dans le cadre d'un conflit armé non international dont les éléments ont été développés supra.

Dans le cas d'espèce

- **Les éléments matériels**

1076. L'accusation a conclu à la réalisation de tous les éléments constitutifs du meurtre comme crime de guerre en indiquant que le fait pour les combattants du NDC d'avoir attenté, par représailles au motif de leur appartenance à la communauté HUNDE, à la vie de plusieurs personnes protégées par les conventions de Genève de 1949, en les tuant par décapitation au moyen des machettes ou par balles, lors des affrontements armés contre les FDLR et leurs alliés APCLS et NYATURA, réalise l'élément matériel du meurtre.

1077. Mettant en cause les prétentions des parties civiles en insinuant le fait notamment que parmi les victimes de meurtre figurant sur la liste proposée par l'accusation, l'une, en l'occurrence, le nommé KABWIKO (n° 176 de l'annexe 5 de la liste de meurtre), qui serait pourtant en vie à MASISI ; tandis que l'autre connu sous le nom de KASEREKA aurait trouvé la mort lors des combats pour avoir appartenu à la milice APCLS.

1078. Se fondant pour leur part sur les déclarations de leurs clients, les conseils des parties civiles ont indiqué que tous les éléments matériels du meurtre étaient réunis en l'espèce, en ce que toutes ces personnes ayant trouvé la mort par le fait des combattants du NDC lors des affrontements armés, ne participaient pas aux combats.

1079. La Cour demeure, quant à elle, convaincue que les éléments résultant de sa motivation factuelle supra sur la mise à mort des personnes, motivation fondée sur des preuves tirées aussi bien des déclarations ou des dépositions des victimes et ou témoins que des éléments du dossier que de l'instruction juridictionnelle,

établissent à suffisance tous les éléments matériels de meurtre entant que crime de guerre.

1080. En effet, sur base de ces preuves il appert que plusieurs personnes ne participant pas aux combats, ont été tuées par les combattants du groupe armé NDC, placés sous le commandement et l'autorité du prévenu Sheka, lors du conflit armé à caractère non international ci-haut circonscrit. Il s'agit :

1. des parents de F001 (F156), à PINGA;
2. du mari de F169 (F005), à NDEKO ;
3. du père et de la mère de F209 (F009), à NDEKO;
4. du mari et du grand frère de F213, dans la nuit du 28/08/2012 au village NDEKO ;
5. du mari de F219, dans les environs du village BUKONDE;
6. des deux personnes par décapitation à BUKONDE, en l'occurrence le nommé MESHACK et un inconnu suivant le témoignage de H234 ;
7. de 8 personnes par décapitation au village de BINYUNGUNYUNGU en 2012, appartenant à la famille de H235 ;
8. du mari de F238 (F002), par décapitation le 28/08/2012 au village NDEKO;
9. du mari et du père de F126 (F004), au village BIRIMBA vers 2012 ;
10. du père, du frère et de la sœur de F143 (F003), au village BUKUWA au mois de février 2012;
11. des parents de H225, à BINYUNGUNYUNGU vers 2012.

1081. De ce qui précède, la Cour considère que tous les éléments matériels de l'incrimination sous examen sont réunis.

La Mens rea

1082. Selon l'accusation et les parties civiles, l'élément moral réside dans le fait que les combattants du NDC savaient que toutes ces personnes étaient des civiles qui n'avaient rien à voir avec les combats.

1083. Partant de sa position suivant laquelle l'accusation n'a produit aucune preuve établissant la qualité de non-combattant dans le chef de chacune des personnes tuées lors des combats, la défense a jugé qu'il était superfétatoire d'analyser l'élément moral.

1084. La Cour est, pour sa part, convaincue, sur fond des mêmes preuves que dessus, que les auteurs de la mise à mort des victimes sus indiquées savaient que celles-ci ne participaient pas directement aux hostilités, et avaient conscience qu'en posant de tels actes, en les tuant, ils allaient à l'encontre des prescrits de l'article 8 c) i) et de l'article 3 commun aux deux conventions de Genève de 1949 lorsqu'elles ont été tuées, d'une part ; et que ,d'autre part, ils avaient pleine connaissance que leurs actes s'inscrivaient dans le cadre du conflit armé qu'ils menaient pour des motivations par eux vanté à savoir la prétendue connivence desdites victimes avec les combattants étrangers des FDLR qu'ils combattaient.

1085. Ainsi, la Cour considère que les éléments intellectuels de meurtre comme crime de guerre sont établis en l'espèce.

De la responsabilité pénale du prévenu Sheka en tant que faisant fonction de chef militaire

1086. De la combinaison des éléments résultant de sa conclusion partielle sur la responsabilité pénale du prévenu Sheka en tant que personne faisant fonction de chef militaire, aux données tirées de sa motivation ci-dessus sur les éléments constitutifs du meurtre, en tant que crime de guerre, la Cour se doit de dégager

les normes susceptibles d'être appliquées dans les cas sous examen, ainsi que les devoirs sous-jacents.

1087. C'est ainsi que, se fondant sur ses motivations et conclusions factuelles susdites consolidées par des preuves rigides, la Cour estime qu'il y'a lieu d'appliquer, selon les cas, la norme « SAVAIT ».

1088. De l'avis de la Cour, la norme « SAVAIT » applicable, pour les cas ci-après, étant entendue que certaines parties des corps, notamment les têtes des victimes étaient amenées au Quartier Général du NDC, et présentées au prévenu SHEKA, à savoir :

- du père et de la mère de F001 à PINGA, en Avril 2012 ;
- du mari de F002, en Aout 2012 ;
- des parents de H235, en Novembre 2012 ;
- des parents de H225.

1089. Ainsi, la Cour conclut, s'agissant de trois cas sus évoqués, que le prévenu SHEKA **« SAVAIT »** que les miliciens placés sous son commandement et son autorité effectifs **commettaient** des meurtres, et qu'il n'a pas, en sa qualité pris le soin d'interdire fermement ces actes horribles et d'arrêter les auteurs de ces actes et de les déférer devant la justice afin qu'ils pussent répondre de ces actes devant les autorités judiciaires.

1090. Par ailleurs, cette même norme est applicable pour les autres, victimes tuées dans la brousse ou dans la forêt, auquel cas, la Cour conclut, toutes choses restant égales par ailleurs, que le prévenu SHEKA SAVAIT que les miliciens relevant de son commandement et de son autorité effectifs **allaient en commettre** d'autres actes similaires sur des personnes ne participant pas aux affrontements armés, et soupçonnées d'être en intelligence avec l'ennemi ; d'où, la Cour considère que le prévenu Sheka a consciemment négligé de pouvoir mettre un terme à ces massacres de même qu'il n'a déféré, aucun de ses miliciens devant la justice, eu égard à l'ampleur et à la gravité des faits concernant:

- le mari de F219, par décapitation en novembre 2012 ;
- le mari de F213, en 2012 par décapitation.
- les père, grande sœur et trois autres membres de la famille de F003 en 2014 ;
- le mari et père de F004 en mai 2012 ;
- quatre personnes décapitées en 2012 parmi lesquelles le mari de F005 ;
- les père, mère, oncle, et tante de F009, en aout 2014, à NDEKO ;

CONCLUSION JURIDIQUE FINALE

1091. De tout ce qui précède, la Cour considère que tous les éléments contextuels, spécifiques ainsi que ceux se rapportant à la forme de la responsabilité pénale de la personne faisant fonction de chef militaire, constitutifs des crimes de guerre par meurtre, sont réunis dans le chef du prévenu Sheka, sauf pour les cas des allégations non vérifiées et sujettes au doute profitable à ce dernier ; et qu'il y a donc lieu de l'en déclarer coupable entant que personne faisant fonction de chef militaire, au regard des articles 8. c) i), 28.a) i) et ii), et l'article 3. Commun aux deux conventions de Genève de 1949, et ce, concernant seulement les victimes déclarées par les parties civiles susdites.

2. DU VIOL COMME CRIME DE GUERRE

1092. Au regard de l'article 8.2. e) vi), le viol constitue l'une des autres violations graves des lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un caractère international, dans le cadre établi du droit international.

1093.L'article 8.2) e) vi)-1 correspondant des éléments du crime énumère les éléments constitutifs ci-après du viol :

a. Les éléments matériels ou objectifs consistant en ce que :

1°. l'auteur a pris possession du corps d'une personne de telle manière qu'il y a eu pénétration même superficielle d'une partie du corps de la victime ou de l'auteur par un organe sexuel ou de l'anus ou du vagin de la victime par un objet ou toute autre partie du corps ;

2°. l'acte a été commis par la force ou en usant à l'encontre de ladite ou desdites ou de tierces personnes de la menace de la force ou de la coercition, telle que celle causée par pression psychologiques, abus de pouvoir, ou bien à la faveur d'un environnement coercitif ou encore en profitant de l'incapacité de ladite personne de donner son libre consentement ;

3°. le comportement a eu lieu dans le contexte de et étant associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international ;

1094. Au sujet de ces éléments, la Cour rappelle que les deux premiers sus énumérés demeurent les mêmes que ceux analysés précédemment dans le cadre de viol comme crime contre l'humanité, et y renvoie ; et fait de même s'agissant du troisième élément examiné à l'occasion de l'analyse de crime de guerre par meurtre.

a. L'élément subjectif

1095. Cet élément consiste en ce que l'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé, et étant donné qu'il demeure le même que celui analysé ci-haut à l'occasion de l'examen de crime de guerre, la Cour y renvoie également.

1096. Néanmoins, il est à noter, comme le prévoit l'article 30 du Statut de la CPI, que les éléments intention et connaissance sont également exigés dans le chef de l'accusé.

Dans le cas sous examen

- **Point de vue de L'accusation**

1097. Tout en renvoyant à ses considérations antérieures développées lors de l'analyse des éléments constitutifs du viol entant que crime contre l'humanité, l'accusation a considéré qu'au regard des éléments contextuels, le prévenu SHEKA était coupable de crime de guerre par viol, en annexant à son réquisitoire écrit une liste reprenant les noms les identités des victimes, les lieux et date des faits, le mode d'exécution, le code des dénonciateurs ainsi que les auteurs des faits, considérés comme appartenant au groupe armé NDC.

- **Point de vue de la défense**

1098. La Cour observe que, passant outre l'analyse juridique de cette infraction, les conseils du prévenu SHEKA se sont contentés d'affirmer tout simplement que les militants du NDC n'avaient jamais commis des viols, en s'appuyant sur les dépositions des témoins à décharge prestant dans des maisons dites d'écoute.

Position de la Cour

1099. La Cour rappelle que cette prévention est reprise dans l'acte d'accusation RMP N° 0925/NDM/2017 au deuxième chef d'accusation dont la confrontation des actes incriminés au droit portera, pour les motifs évoqués ci-dessus, uniquement sur les deux éléments matériels ci-après auxquels s'ajoute celui portant sur « le comportement a eu lieu dans le contexte de et étant associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international », auquel la Cour renvoie :

1°) ***la prise de possession de corps d'une personne de telle manière qu'il y a eu pénétration même superficielle tel que développé dans l'analyse supra [voir 1er par. Article 8.2) b) XXII) -1] ;***

1100. La Cour note que les éléments tirés de ses motivations et conclusions factuelles supra consolidés par des preuves rigides, établissent à suffisance les actes matériels de prise de possession de corps des victimes, pour ne pas dire l'introduction dans des organes génitaux, plus précisément les pénis par des éléments du

NDC dans les vagins des victimes ci-après, dont les allégations ont été vérifiées et certifiées par la Cour :

1. F003 (F143) : au village de BUKUHWA au mois de Février 2012 ;
2. F001(F156) : à PINGA, vers 2012 ;
3. F126 (F004) : dans la brousse du village BIRIBA au mois d'Août 2014;
4. F005 (F163) : dans la forêt de BINYUNGUNYUNGU au mois d'Août 2012.

2°) *l'utilisation des moyens illicites (voir §2 de l'article 8 de l'élément du crime susdit.*

1101. De l'avis de la Cour, cet élément matériel fait corps, et est en l'espèce, tributaire des circonstances de guerre caractérisant l'environnement de la réalisation de l'acte matériel d'intromission susdits dans les orifices vaginaux des victimes ainsi déclarées, environnement marqué par l'usage de violences exprimé par quelques-unes des victimes en termes de « KUBAKA » en langue KISWAHILI, et ayant pour conséquence d'anéantir les consentements des victimes.

1102. S'agissant de la mens rea et prenant en compte l'élément certifié au paragraphe précèdent, la Cour note, comme pour le cas de meurtre analysé ci-haut, que c'est intentionnellement et en connaissance de cause que les miliciens du NDC, auteurs de ces actes, avaient agi, connaissant également que leurs actes s'inscrivaient dans le cadre du conflit armé interne qualifié comme tel par la Cour, qu'ils avaient déclenché pour le besoin de la cause.

1103. Ainsi donc, la Cour considère, en opposant à la défense sa (de la Cour) motivation quant à la fiabilité des dépositions sus ventées des témoins à décharge, que tous les éléments constitutifs du viol en tant que acte spécifique de crime de guerre par viol sont réunis en l'espèce.

3° DE LA RESPONSABILITE PENALE DU PREVENU SHEKA ENTANT QUE FAISANT FONCTION DU CHEF MILITAIRE

1104. La réalisation de cet élément étant avérée dans le chef du prévenu SHEKA au regard des conclusions antérieures concernant les crimes de guerre, et auxquelles la Cour renvoie, il échet, dès lors d'appliquer la norme qui convient en l'espèce.

1105. Ainsi donc, eu égard, d'une part, au caractère secret entourant les actes à caractère sexuel d'une manière générale, et à sa motivation développée au sujet des allégations des violences sexuelles, la Cour considère que la norme adéquate à appliquer demeure « AURAIT DÛ SAVOIR ».

1106. En effet, c'est l'absence de la part du prévenu SHEKA de mettre sur pied des mécanismes qui lui auraient permis de s'informer sur les comportements des miliciens de son groupe armé sur le terrain des opérations, et de se renseigner, qui a favorisé la réalisation et la multiplication des actes des violences sexuelles dont plusieurs femmes ont fait l'objet de la part de ces miliciens.

1107. De sorte que les miliciens du NDC, auteurs de ses actes ont joui de l'impunité totale suite à l'indélicatesse du prévenu Sheka.

CONCLUSION JURIDIQUE

1108. Eu égard à tout ce qui précède, il va de soi que tous les éléments contextuels, spécifiques du viol en tant que crime de guerre ainsi que ceux de la responsabilité de la personne faisant fonction de chef militaire, sont réunis dans le chef du prévenu SHEKA qui doit être déclaré coupable des crimes de guerre de viol au regard des articles 8 a) e) vi), 28 a) i), ii) du statut de la CPI, et l'article 8 2. e) vi)[-1] dudit statut ainsi que l'article 3 commun aux conventions de Genève de 1949, sauf en ce qui concerne les allégations non vérifiées.

3. DE L'ESCLAVAGE SEXUEL

1109. La Cour considère qu'au regard de l'article 8.2 e) vi) que l'esclavage sexuel est l'une des violations graves des lois et

coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un caractère international dans le cadre établi du droit international, et, est constitutif d'un crime de guerre dont les éléments constitutifs tels qu'énumérés par l'article 8.2) e) vi) correspondant des éléments du crime, sont les suivants :

- ***Les éléments matériels consistant en ce que :***

1°. L'auteur a exercé l'une quelconque ou la totalité des pouvoirs découlant du droit de propriété sur une ou plusieurs personnes, par exemple en achetant, vendant, prêtant ou troquant ladite ou lesdites personnes ou en leur imposant une privation similaire de liberté ;

2°. L'auteur a contraint ladite ou lesdites personnes à accomplir un ou plusieurs actes de nature sexuelle ;

3°. Le comportement a eu lieu dans le contexte de et étant associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international ;

1110. Comme pour le cas précédant de viol, la Cour passera outre, pour le même motif l'analyse du troisième élément matériel sus noté pour n'examiner que les seuls éléments matériels du crime d'esclavage sexuel, visés aux points 1° et 2° ci-dessus.

1111. La Cour note qu'aux termes des dispositions sus évoquées les éléments matériels de l'esclavage sexuel sont doublement caractérisés, à savoir, ceux énumérés au point 1 et qui consistent dans le fait pour l'auteur d'exercer l'une quelconque ou la totalité des pouvoirs découlant du droit de propriété sur une ou plusieurs personnes, par exemple en achetant, vendant, prêtant ou troquant ladite ou lesdites personnes, ou en leur imposant une privation similaire de liberté, et ce, en conformité à l'article 4 du protocole additionnel II qui, en son alinéa f), interdit l'esclavage et la traite des esclaves sur toutes leurs formes.

1112. Le deuxième élément matériel explicité au paragraphe 2 de la structure de l'article 8 des éléments des crimes, exige que l'auteur

ait contraint ladite ou lesdites personnes à accomplir un ou plusieurs actes de nature sexuelle.

1113. De l'avis de la Cour, cet élément se cristallise doublement :

1°. par l'usage des moyens utilisés par l'auteur lesquels sont matérialisés, par la contrainte qui peut être physique (violence) ou morale (menace) ou par tout autre artifice ou telles circonstances susceptibles d'annihilé le consentement de la victime, telle la prise en captivité qui est l'effet de subjuguer ou de garder une personne à son pouvoir ;

2°. par la nature de l'acte incriminé, lequel doit revêtir un caractère sexuel, notamment le viol, la prostitution forcée, grossesse forcée, l'attentat à la pudeur, etc, ….

- ***L'élément psychologique :***

« L'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé ».

1114. L'élément moral de l'esclavage sexuel consiste, selon la Cour, dans l'intention qu'a l'auteur d'exercer l'un des actes énumérés au paragraphe 1 et d'accomplir un ou plusieurs actes de nature sexuelle en usant de la contrainte pour y parvenir contre la volonté de la victime (paragraphe 2).

Dans le cas d'espèce

1115. De la même manière que ci-dessus concernant le crime de viol, l'accusation a reconduit son analyse y relative en considérant que tous les éléments de crime de guerre par esclavage sexuel sont réunis, et que le prévenu Sheka doit répondre, en sa qualité du chef militaire assimilé, des actes commis par des combattants placés sous son autorité.

1116. Comme pour le cas précédent de crime de guerre par viol, les conseils des parties civiles pour leur part, se sont investis à confronter les éléments constitutifs du crime sous examen aux déclarations des victimes.

1117. La Cour constate que la défense du prévenu SHEKA a passé outre l'analyse juridique de ce crime en excipant, comme dans le cas précédent, de ce que les militants du NDC n'ont jamais commis des viols.

Position de la Cour

1118. La Cour note, au regard de ses motivations et conclusions factuelles supra que les éléments constitutifs ci-dessus analysés cristallisent le crime d'esclavage sexuel.

- **Eléments matériels**

1119. En effet, étant entendu que les deux victimes concernés dans le cas d'espèce, ont fait l'objet des rapports sexuels répétés durant leur captivité, la Cour renvoie à sa motivation ci-dessus concernant le viol et la reconduit en considérant que les actes posés à l'encontre desdites victimes violent le Paragraphe 1ère de l'article 8. 2. e) vi) du Statut de la CPI et 8. 2. e) vi)-2 des éléments des crimes dudit Statut.

1120. Par ailleurs, s'agissant des circonstances ayant entouré la perpétration de ces actes, et eu égard aux éléments de preuve résultant de ses motivations antérieures, la Cour demeure convaincue que l'absence du consentement dans le chef des victimes concernées résulte de l'état de captivité ou du statut desdites victimes lors de l'accomplissement de ces actes à l'encontre de leur personne.

1121. Ainsi donc, la Cour est sans nul doute convaincue que les deux éléments matériels sont établis dans la mesure où les nommés Jacques assumant au moment des faits les fonctions de S4(chargé de la logistique) au sein d'un bataillon du NDC et SHERUBAKI ainsi que ses deux compagnons non autrement identifiés, ont imposé des relations sexuelles répétées respectivement à la victime F001 durant deux semaines, et à la victime F005 durant trois mois, après les avoir capturées dans la brousse et conduites au quartier général du NDC, situé au quartier KATANGA dans la localité de PINGA, en les enfermant séparément dans deux maisons.

- **La mens rea : « l'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé »**

1122. Comme dans tout le cas des crimes prévus par le statut de la CPI, et en application de l'article 30 dudit statut, la Cour note que les actes ci-haut incriminés ont été, au regard de preuve susdite intentionnellement et en connaissance de cause, du fait que les éléments du NDC sus identifiés, auteurs de ces actes, avaient connaissance non pas seulement de ce qu'ils avaient pris en captivité leurs victimes mais également de ce que lesdits actes s'inscrivaient dans le cadre du conflit armé dans lequel ils étaient engagés.

1123. De ce qui précède la Cour tient pour établie la mens rea en l'espèce.

1124. De ce qui précède, la Cour conclut, sans un moindre doute que tous les éléments constitutifs d'esclavage sexuel entant qu'élément spécifique, du crime de guerre, sont réunis.

- **De la responsabilité pénale du prévenu SHEKA**

1125. Sans qu'il ne soit besoin de revenir sur cette question, étant entendu qu'elle a déjà été abordée précédemment, la Cour, tout en renvoyant à sa motivation ci-haut concernant le cas de viol, reconduit intégralement sa conclusion y afférente, étant entendu que l'espèce qui concerne également les violences sexuelles présente des similitudes avec celui-là (cas de viol comme crime de guerre).

CONCLUSION JURIDIQUE FINALE

1126. Prenant en compte tous ce qui précède, la Cour conclut que l'esclave sexuel entant crime de guerre est établi dans le chef du prévenu Sheka entant que personne faisant fonction de chef militaire, et qu'il y a lieu de l'en déclarer coupable au regard des dispositions des articles 8.2.e) vi) et 28. a) i) ii) du statut de la CPI, 8. 2. e) vi)-2 des éléments des crimes dudit statut, ainsi que l'article 3 commun aux deux conventions de Genève de 1949.

4. LE PILLAGE D'UNE VILLE OU D'UNE LOCALITE MEME PRISE D'ASSAUT

1127. Aux termes de l'article 8.2 e), v), le pillage est une des violations graves des lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un caractère international dans le cadre établi du droit international, et, constitue un crime de guerre dont les éléments constitutifs sont définis par l'article 8.2 e) v), et spécifiés comme suit par la Cour en :

- **éléments matériels** consistant en ce que :

1°. L'auteur s'est approprié certains biens ;

2°. L'auteur entendait spolier le propriétaire et s'approprier les biens en question à des fins privées ou personnelles ;

3°. L'appropriation s'est faite sans le consentement du propriétaire ;

4°. Le comportement a eu lieu dans le contexte de et était associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international ;

1128. La Cour rappelle, comme pour les cas précédents, que seuls les points 1 à 3 seront analysés théoriquement en droit, en reconduisant sa motivation et sa conclusion précédentes, s'agissant du 4eme point ci-dessus.

1129. Ainsi**,** la Cour note que de la compréhension de ces trois éléments sus mentionnés, il se dégage que l'acte matériel du crime de pillage est triplement caractérisé, à savoir :

a. le fait pour l'auteur de s'approprier certains biens, c'est-à-dire, les appréhender, les soustraire de leurs légitimes détenteurs ou propriétaires [lire LIKULIA B., droit pénal spécial Zaïrois, op.cit, p. 175] ;

b. la nature des biens, en ce sens que l'interdiction s'applique à toutes catégories de biens qu'ils soient privés ou étatiques, à condition, bien entendu, que cette appropriation ne soit pas justifiée par des nécessités militaires, auquel cas, cela ne

constituerait pas un crime de pillage [***note explicative 62 des éléments des crimes].***

c. la propriété de la victime sur la chose spoliée, en d'autres termes, le bien appréhendé doit appartenir à une personne protégée par l'article 3 commun aux conventions de Genève et leur protocole additionnel II.

- **éléments subjectifs :**

« L'auteur avait connaissance des circonstances de fait « établissant l'existence d'un conflit armé ».

1130. tout en reconduisant sa motivation supra concernant la connaissance par l'auteur des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé, la Cour estime, ainsi qu'il a été relevé dans les cas précédents, que la mens rea de crime de pillage a comme fondement légal principalement l'article 30 du Statut de la CPI, et consiste, s'agissant de pillage, dans l'intention de s'approprier des biens tout en sachant que ces biens appartiennent à autrui et que cette appropriation n'est pas justifiée par les nécessités de la guerre.

DANS LE CAS SOUS EXAMEN,

1131. La Cour note que se fondant sur le témoignage de la victime E249 selon lequel les combattants du NDC se nourrissaient en pillant la population, l'accusation, appuyée en ses prétentions par les conseils de parties civiles, a considéré que tous les éléments constitutifs de crime de pillage, étaient réunis en droit.

1132. Pour sa part, la défense du prévenu SHEKA, qui a passé outre la confrontation des faits de l'espèce au droit a conclu que les militants du NDC n'avaient posé aucun acte matériel et positif de pillage, et que le prévenu SHEKA n'avait rien avoir avec le crime de pillage.

Position de la Cour

1133. Eu égard aux éléments pertinents de preuve résultant de ses motivations et conclusions factuelles concernant l'appropriation

forcée des biens, la Cour demeure convaincue que lors du conflit armé à caractère non international ainsi certifié, des combattants du groupe armé NDC ont spolié, sans leur consentement, certaines personnes de leurs biens énumérés dans l'annexe de l'acte d'accusation, qu'ils savaient n'ayant aucun lien avec les nécessités des opérations.

1134. Il s'agit des victimes ci-après dont les allégations d'appropriation forcée des biens ont été certifiées par la Cour :

- F004 (F126), en Mai 2012, au village de BUKONDE ;
- F002 (F238), le 28 Août 2012, au village NDEKO ;
- H235, au village BINYUNGU, en 2012 ;
- F009 (F209), le 28 Août 2012, au village NDEKO ;
- F119, au village BUKONDE, en Novembre 2012.
- F213, à NDEKO, le 28/08/2012.

➢ **De la responsabilité pénale du prévenu SHEKA**

1135. Estimant que cette question a fait l'objet de l'analyse précédente, la Cour y renvoie et reconduit intégralement ses conclusions quant à ce.

1136. Ainsi, pour la Cour, le prévenu SHEKA SAVAIT que les miliciens placés sous son commandement et sous son autorité effective commettaient des actes de pillage dont les produits prenaient habituellement la destination de son Quartier Général, et qu'il n'a pris aucune mesure en son pouvoir pour punir les auteurs en les sanctionnant disciplinairement pour mettre ainsi un terme à ces actes, ni récupérer lesdits biens pour les rendre si possible à leurs propriétaires ou pour déférer les auteurs de ces actes devant la justice.

1137. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour conclut que le prévenu SHEKA est coupable de crime de guerre par pillage, en sa qualité de la personne faisant fonction, au regard des dispositions des articles 8. 2. e) v), 28. a) i) ii) du statut de la CPI, ainsi que l'article 3 commun aux deux conventions de Genève de 1949.

5. UTLISATION, CONSCRIPTION OU ENROLEMENT D'ENFANTS

1138. Cette incrimination est l'une des violations graves des lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un

caractère international dans le cadre établi du droit international, et constitue, au regard de l'article 8.2 e) vii), des crimes de guerre dont les éléments constitutifs spécifiques sont définis par la structure de l'article 8.2) e) vii), des éléments des crimes.

- Les éléments objectifs

1139. Ces éléments consistent en ce que :

1°. L'auteur a procédé à la conscription ou à l'enrôlement d'une ou plusieurs personnes dans une force ou un groupe armés ou les a fait participer activement aux hostilités ;

2°. Ladite ou lesdites personnes étaient âgées de moins de 15 ans ;

1140. Le premier élément objectif consiste dans le fait pour l'auteur de procéder à la circonscription ou à l'enrôlement d'une ou de plusieurs personnes dans une force ou un groupe armé ou de les faire participer activement aux hostilités.

1141. De cet énoncé, il se dégage de l'avis de la Cour, tire trois sous éléments à savoir, le fait de procéder à la conscription, d'enrôler et de faire participer activement aux combats.

1142. **La conscription** d'enfant tire généralement son fondement légal du paragraphe 3 de l'article 4 du protocole additionnel II, aux termes duquel les enfants sont considérés comme des personnes vulnérables qui doivent bénéficier assistance et protection juridique spécifique. [***Voir commentaires de l'article 4 du protocole II, idem § 4544, p.1401, et d'une protection générale en tant population civile, idem].***

1143. Cet instrument juridique international impose aux autorités tant légales que de fait le devoir de préserver les enfants des conséquences des hostilités, en leur évitant des lésions physiques ou des traumatismes mentaux, et en leur assurant un

développement aussi normal que les circonstances le permettent [***ibidem, § 4546***].

1144. C'est ainsi que le point c) du paragraphe 3 interdit le recrutement des enfants de moins de 15 ans dans les forces ou groupes armés ni n'autorise ces enfants à prendre part aux hostilités [***idem, p. 1391].***

1145. Ainsi, de l'avis de la Cour, par conscription on entend le recrutement forcé d'enfants.

1146. Il est à noter que le principe de non recrutement comprend également **l'enrôlement volontaire et la non-participation aux hostilités ou à des opérations militaires** telles que la collecte des renseignements, la transmission d'ordre, le transport des militaires et vivres ou encore des actes des sabotages. [***Idem, § 4557, p. 1403].***

1147. En bref, il s'agit soit de la participation directe aux combats soit indirecte dans le cas des actes sus visés [***ibidem, § 4559, -; commentaires des travaux préparatoires du Statut de Rome par R. GALAND et I, KUNTZIGER, p. A32, cité par avocats sans frontières, idem, p. 170 ; affaire Thomas LUBANGA, confirmation des charges, op.cit].***

1148. Le deuxième élément objectif porte sur **la qualité de la victime** qui doit être une personne protégée, à savoir **toute personne âgée de moins de quinze ans.**

1149. La Cour note que le Statut de Rome ni moins encore l'article 4 du protocole additionnel II ne précise pas le terme **enfant**, étant entendu que le moment où un être humain cesse d'être un enfant pour devenir un adulte n'est pas apprécié universellement de la même manière.

1150. Seulement est-il que selon les cultures, ce moment peut varier entre l'âge de 15 et celui de 18 ans environ ; de sorte que le

réalisme a plaidé en faveur de l'âge de 15 ans, d'autant plus que les conventions l'avaient déjà prise en considération pour faire bénéficier les enfants des mesures privilégiées. [***Ibidem, § 4549- ; voir les articles 38, 50 à 51 de la 4e convention de Genève].***

1151. S'agissant du dernier élément matériel relatif au « **comportement a eu lieu dans le contexte de et était associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international** », la Cour renvoie à sa motivation et conclusion supra sur l'élément contextuel de crime de guerre, et les reconduit intégralement.

- **Éléments intellectuels**

1152. La mens rea de crime de guerre par enrôlement ou conscription d'enfant est doublement caractérisée à savoir :

1°. L'auteur savait ou aurait dû savoir que ladite ou lesdites personnes étaient âgées de moins de 15 ans.

2°. L'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé.

1153. L'utilisation, conscription ou enrôlement d'enfants ne sont punissables, au regard de l'article 8.2 e) vii), que si l'auteur « combattant » savait ou aurait dû savoir que la victime était de moins de 15 ans.

1154. La norme « **savoir** » **ou** « **aurait dû savoir** » ayant été développée supra, la Cour y renvoie, tout en rappelant la disposition de l'article 30 du statut de la CPI, en ce sens que l'auteur de la conscription ou d'enrôlement doit agir librement et en connaissance de cause

1155. Quant à la connaissance par l'auteur des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé, la Cour reconduit ces conclusions antérieures quant à ce, étant donné que cette question a été abordée lors de l'examen des éléments contextuels de crime de guerre.

DANS LE CAS SOUS EXAMEN,

1156. Dans son **réquisitoire,** le Ministère Public a, à l'instar des conseils des parties civiles [***Voir conclusion des parties civiles P.45 et suivante,***] soutenu que les éléments constitutifs du recrutement d'enfant sont réunis, au regard des preuves résultant des déclarations des victimes E274, E251, E253, E249 et E247, en indiquant respectivement leurs noms, dates et lieux de recrutement, les tâches accomplies, l'année ainsi que la manière dont ils ont été démobilisés[***voir le réquisitoire du Ministère Public, P. 46 et 47].***

1157. Pour les conseils du prévenu Sheka, le seul fait que l'accusation n'a produit aucune attestation de naissance ni expertise médicale pour attester l'âge des victimes, ni démontré l'appartenance desdites au groupe armé NDC, suffit, selon ses conseils, d'établir la non culpabilité de leur client.

1158. Ainsi, les conseils du prévenu SHEKA ont, considérant que déclarations des victimes ne peuvent à elles seules convaincre la Cour, demandé l'acquittement de ce dernier, en référence à l'affaire Mathias KUDJOLO, P.78 Par 19, 20, 21 et 22.

POUR LA COUR

1159. La Cour rappelle qu'aux termes de l'acte d'accusation RM N° 1293/NDM/2018, il est reproché au prévenu SHEKA d'avoir procédé à l'enrôlement d'enfant de moins de 18 ans par les éléments placés sous son autorité pendant la période allant de 2011 à 2017, lesquels enfants ont été utilisé comme combattants ou pour différentes autres tâches domestiques ou comme porteurs des biens pillés lors des affrontements armés ne présentant pas un caractère international ayant opposé le NDC aux FDLR coalisées aux NYATURA et APCLS, pour n'avoir pas exercé le contrôle qui convenait sur ses subordonnés et n'avoir par ailleurs pas pris toutes les mesures nécessaires raisonnables pour en empêcher ou en référer aux autorités compétentes aux fins d'enquête et des poursuites.

Des éléments matériels

- **De l'enrôlement ou la conscription d'enfant**

1160. Dès l'abord, la Cour estime, eu égard à sa motivation et conclusions factuelles sur l'enrôlement d'enfant, qu'il importe de spécifier les cas en présence en indiquant selon les modes de recrutement, en ce que parmi les victimes dont les allégations ont été certifiées par la Cour, les unes ont adhéré de leur propre gré au mouvement armé NDC, tant dis que d'autre y ont été incorporées par la force.

1161. Par ailleurs, la Cour fait sienne la conclusion de la chambre de la première instance de la CPI au sujet de la distinction entre, d'une part, la conscription et l'enrôlement qui constituent des critères distincts et l'interprétation que dégage ladite chambre, et, d'autre part, en considérant que dans les deux cas (conscription et enrôlement), le caractère forcé ou non se révèle inopérant d'autant plus que le consentement de l'enfant âgé de 15 ans conscrit ou enrôlé n'est pas juridiquement valable [***Lire dans le même sens chambre première, Inst de la CPI, Aff pro. c/Thomas LUBANGA DYILO, le 24 Mars 2013***]**.**

1162. Ainsi, a fait l'objet de la **circonscription,** la victime E262 qui s'étant enrôlée dans le NDC au village TWAMUKURU en avril 2012, et accueillie par le nommé SHEBI, chargé des opérations(S3), dans la quatrième compagnie de son bataillon, à qui ce dernier avait initialement confié la tâche de récupérer les armes des combattants ennemis tombés sur le champ de bataille, avant de la faire par la suite participer activement aux combats.

1163. La Cour note en revanche, que les autres victimes ci-après avaient été incorporées par la force au sein du NDC ; il s'agit de :

- E251 enrôlée en 2012, à PINGA par le nommé MANDEFU Alias KIKOSHU, chargé des opérations(S3) au sein d'une compagnie et utilisée par ce dernier à des tâches domestique avant de la faire participer activement aux combats à l'aide d'une arme AKA 47 ;
- E253(E261) recrutée le 02/02/2010 à KAILENGE par le nommé CHUYI chargé des opérations dans une compagnie, qui l'amena auprès du nommé MANDAIMA et celui-ci la présenta auprès du prévenu Sheka qui lui confia dans un premier temps la tâche de transporter les gris-gris et de pratiquer les tatouages sur les corps des combattants à des fins supposées d'invulnérabilité, avant de la faire participer activement aux combats ;

- E249 recrutée en février 2012 à PINGA par GUIDON, et utilisée comme pourvoyeuse en munitions et pour transporter les biens pillés ;
- E247 recrutée en 2012, au village KOSOYO par MASIYA SIFA Alias TONDEUSE, chargé des opérations(T3) au sein du NDC, puis utilisée comme cuisinier avant de la faire participer aux combats.

- **De la qualité des victimes**

1164. S'agissant de l'âge des victimes, point sur lequel la défense s'est essentiellement focalisée pour remettre en cause les prétentions de l'accusation, la Cour ayant pris acte de la non production des actes de naissance et des expertises médicales des victimes, susceptibles d'approuver la thèse du Ministère Public, et tout en rejetant les photocopies libres des attestations produites par l'accusation, documents intitulés « attestations de sortie d'enfants des forces aux groupes armés, délivrées par le Commandant de la 32ème Région Militaire dans le cadre du Programme National de Désarmement, Démobilisation et Réinsertion, datée de Décembre 2016 », puisque codées, et ne faisant mention ni des dénominations des groupes armés de provenance de ses enfants ni leurs âges ni les années de leur sortie de ces groupes [***Lire dans le même Idem Para 739]*.**

1165. Certes, il est difficile estime la Cour, de distinguer l'âge des jeunes ayant autour de 15 ans, et que de ce fait, il est nécessaire de faire preuve de prudence [***Idem para 643***].

1166. Par ailleurs, il est aussi un fait que les services de l'état civil de la RDC, habileté, à délivrer les actes de naissance se retrouvent quasiment dans un état de déliquescence criante, à telle enseigne que nombreux sont des congolais qui n'ont pas d'actes de naissance ; mais cela ne doit nullement limiter le rôle actif reconnu au juge pénal en matière de la preuve de l'âge [***Idem ξ 114]*.**

1167. C'est ainsi que C'est ainsi qu'ayant, d'une part, confronté les éléments se rapportant à l'âge de chacune des victimes, contenus dans la carte d'électeur de chacune d'elle, aux éléments tirés du procès-verbal d'audition de chacune de ces victimes, établi six années plus tard, soit en 2017, et constaté, d'autre part, que ces éléments (lieu et date de naissance) sont identiques, la Cour a fait fois à ces cartes d'électeurs, documents qui, du reste, font office des cartes d'identité pour la majorité des congolais.

1168. C'est ainsi que, prenant en compte en outre, ces quelques signes de manifestation de la puérilité résultant de l'apparence physique et du timbre vocal de chacune de ces victimes au moment de leur comparution à l'audience, cinq années plus tard, après la commission des faits, et estimant que les deux éléments que celles-ci avaient moins de 15 ans lors de leur recrutement. Et c'est sur base également de ces mêmes éléments que la Cour a considéré que la victime E274 était âgée de plus de 15 ans au moment de son recrutement.

1169. La Cour est d'avis que les enfants recrutés au sein du NDC étaient, sauf en ce qui concerne E274, âgés de moins de quinze ans, et de la manière suivante :

- E247, 10 ans ;
- E249, 13 ans ;
- E251, 13 ans ;
- E262,12ans ;
- E253, 09 ans.

1170. De ce qui précède, la Cour note que tous les éléments matériels sont d'enrôlement ou de circonscription d'enfant sont réunis en l'espèce

Éléments intellectuels

1171. De la motivation précédente, notamment les deux éléments sus indiqués caractérisant la puérilité de toutes les victimes concernées, il ressort sans nul doute que les auteurs prénommés du recrutement des victimes dont les allégations ont été certifiées par la Cour, savaient que lesdites victimes étaient des enfants, et qu'en les recrutant, ils avaient connaissance de ce qui adviendrait au cas où elles seraient âgées de moins de quinze ans ; de même que ces auteurs savaient que leurs actes

s'inscrivaient dans le cadre des affrontements armés qualifiés par la Cour de conflit armé à caractère non international.

1172. De tout ce qui précède, la Cour conclut que l'enrôlement on la conscription d'enfant, entant qu'élément spécifique de crime de guerre est établi dans les cas d'espèce.

DE LA RESPONSABILITE PENALE DU PREVENU SHEKA

1173. Comme dans les cas précédents, la Cour reconduit sa conclusion juridique sur la qualité de faisant fonction de chef militaire, dans toutes ses composantes dans le chef du prévenu SHEKA, et appliquera pour le surplus, le principe de la responsabilité individuelle ou la norme « SAVAIT », selon les cas.

1174. C'est ainsi que la Cour dit établie à charge du prévenu SHEKA la responsabilité pénale individuelle portée à l'article 25. 2, 3 a), s'agissant des enfants qu'ils lui ont été présentés par certains de ses proches, et qu'il a utilisés aux tâches respectives ci-haut mentionnées, en l'occurrence, les enfants :

- E253 (E261) âgé de neuf (9) ans, lui présenté par MANDAIMA ;
- E247 âgé de dix (10) ans, présenté à SHEKA par MASIYA SIFA alias TONDEUSE ;
- E249, âgé de treize (13) ans, présenté GUIDON.

1175. Quant aux autres enfants recrutés et utilisés par les autres personnes ayant en charge les opérations, la Cour estime qu'il convient, étant établi au regard des éléments du dossier que ces victimes ont déclaré avoir rencontré dans telle ou telle autre circonstance de lui appliquer, la norme SAVAIT, puisqu'il était au courant que des hommes placés sous son commandement et son autorité effectifs recrutaient et utilisaient des enfants au sein de leurs unités respectives, sans qu'il n'eut interpelé ses collaborateurs auteurs de ces actes ni pris une quelconque décision tendant à faire cesser cet état des choses en retournant ces enfants dans leurs foyer respectifs ni moins encore arrêter les auteurs desdits actes et de les mettre à la disposition de la justice.

1176. Il s'agit des enfants :

- E262 reçu par SHEBI, S3 de la 4eme Compagnie d'un Bataillon du NDC déployé au village TWAMAKURU ;
- E251 âgé de treize (13) ans, recruté à PINGA même par MANDEFU, alias KIKOSHU.

CONCLUSION JURIDIQUE FINALE

1177. Au regard de tout ce qui précède, la Cour conclut que le prévenu SHEKA, et pénalement responsable à titre individuel et entend que personne faisant fonction de chef militaire, au regard des articles 8. e) vii), 28 a) i) ii), et le déclarera coupable du chef d'enrôlement et conscription d'enfant de moins de quinze ans.

6.DESTRUCTION OU SAISIE DES BIENS DE L'ENNEMI

1178. Au regard de l'article 8.2. e) xii), la destruction des biens est une violation grave des lois et coutumes applicables aux conflits armés ne présentant pas un caractère international, dans le cadre établi du droit international.

1179. La structure de l'article 8.2) e) xii) des éléments des crimes, permet à la Cour de dégager les éléments constitutifs de cette incrimination.

Eléments matériels

1180. Les éléments objectifs de cet élément spécifique du crime de guerre sont caractérisés par le fait que :

1°. L'auteur a détruit ou saisi certains biens ;

1181. Ce premier élément est doublement caractérisé, selon la Cour par le fait de détruire ou de saisir.

1182. Les articles 52 à 53 de la quatrième convention de Genève et 52 du protocole additionnel I ne définissent pas le concept détruire ou saisir, mais indiquent tout simplement que les biens mobiliers ou immobiliers appartenant collectivement ou individuellement à des personnes privées, à des organisations sociales ou à des

coopératives, sauf dans le cas où ces destructions seraient rendues absolument nécessaires par des opérations militaires (articles 53 de la 4e convention de Genève), les biens de caractère civils ne doivent faire l'objet ni d'attaques ni des représailles.

1183. L'article 49.1 du protocole I définit le terme attaque comme tous actes de violence contre l'adversaire, que ces actes soient offensifs ou défensifs.

1184. Par contre, estime la Cour, la notion de représailles trouve sa substance de l'appréhension des termes du paragraphe II de l'alinéa 2 du protocole I, en ce qu'il énonce notamment que « sont interdits, les actes de menaces ou de violences dont le but principal est de répandre la terreur ».

1185. De ce qui précède, la Cour infère que le terme détruire renvoi à son sens ordinaire qui signifie démolir, ruiner, faire disparaitre anéantir [***Larousse illustrée, op.cit, p. 316***].

1186. Le terme saisir signifie ordinairement prendre vivement, appréhender ou s'accaparer [***idem, p. 910***].

2°. Ces biens étaient la propriété de l'adversaire ;

1187. Les biens détruits ou saisis doivent être la propriété de l'adversaire et protégés contre la destruction ou la saisie par le droit international des conflits armés.

3°. Lesdits biens étaient protégés contre la destruction ou la saisie par le droit international des conflits armés ;

1188. Aux termes du paragraphe II de l'article 52 du protocole I, les objectifs militaires sont limités aux biens qui, par leur nature leur apportent une contribution effective à l'action militaire et dont la destruction totale ou partielle, la capture ou la neutralisation offrent un avantage militaire précis [***commentaires des protocoles additionnels, op.cit, p. 645].***

4° La destruction ou la saisie n'était pas requise par des nécessités militaires.

1189. En cas de doute, un bien qui est normalement affecté à un usage civil tel qu'un lieu de culte, une maison, un autre type d'habitation ou une école, est présumé n'est pas être utilisé en vue d'apporter une contribution effective à l'action militaire [***commentaire de l'article 52, ibidem***].

5° Le comportement a eu lieu dans le contexte de et était associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international ;

1190. Ce point ayant déjà été analysé ci-haut, la Cour y renvoie et reconduit intégralement ces conclusions quant à ce.

Eléments intellectuels

1° L'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant le statut de ces biens ;

2° L'auteur avait connaissance des circonstances de fait établissant l'existence d'un conflit armé.

1191. L'élément psychologique consiste, d'une part, dans l'intention qu'a l'auteur de porter atteinte au droit de propriété, et dans la connaissance des circonstances de fait établissant le statut de ces biens.

Dans le cas sous examen

1192. De l'avis de l'accusation, le fait pour les miliciens du NDC d'avoir incendié des maisons d'habitation des personnes civiles en représailles au motif que ces maisons appartenaient aux combattants de l'APCLS en fuite, réalisent l'incrimination de destruction des biens [***Voir réquisitoire du Ministère Public P.47***]

1193. Pour leur part, les conseils du prévenu Sheka, ont dans leurs plaidoiries indiqué qu'aucune maison des civils n'avait été détruite par les combattants du NDC, en s'appuyant sur les dépositions des témoins à décharge. [***Note plaidoirie P.62***].

Position de la Cour

1194. La Cour note que des éléments résultant de ses motivation et conclusion ci-haut sur la destruction des biens, qu'une maison d'habitation appartenant à la victime H235 qui ne participait pas aux combats, a été incendiée par des miliciens du NDC, au motif que ladite victime aurait été de connivence avec les combattants de l'APCLS, FDLR et NYATURA, lors du conflit armé opposant le groupe armé NDC à ces derniers.

1195. Pour la Cour, ces faits réalisent tous les éléments constitutifs du crime de destruction des biens.

De La Responsabilité Pénale Du Prévenu Shaka

1196. Etant entendu que la qualité de la personne faisant fonction de chef militaire dans tous ses attributs est réunie dans le chef du prévenu Sheka, au regard des conclusions précédentes, et se fondant sur les éléments tirés de celle-ci, la Cour est d'avis que la norme susceptible d'être appliquée, demeure, en l'espèce, « AURAIT Dû SAVOIR », à défaut pour l'accusation de rapporter la preuve contraire.

1197. Ainsi, l'évidence que cette maison d'habitation a été détruite, permette à la Cour d'établir que le prévenu Sheka n'avait pas en sa qualité de commandant en chef du NDC mis en place un système d'information et de renseignement sur le comportement de ses miliciens lors des opérations, en considérant par ailleurs qu'il n'a pas pris des mesures nécessaires et raisonnables pour identifier les auteurs de cet acte et les sanctionner ou les déférer devant la justice pour des poursuites.

CONCLUSION JURIDIQUE FINALE

1198. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour est convaincue que tous les éléments constitutifs de crime de guerre par destruction des biens sont réunis dans le chef du prévenu Sheka entant que personne faisant fonction de chef militaire, et l'en déclare coupable au regard des dispositions des articles 8 e) xii), 28 a) ii) et 3 commun aux deux conventions de Genève de 1949.

7.DE L'ATTEINTE A L'INTEGRITE PHYSIQUE (Cfr tortures)

1199. La Cour note qu'aux termes de son réquisitoire, l'organe de la loi prétend que les combattants du NDC avaient blessé, à l'aide des machettes plusieurs victimes parmi lesquelles F172 qui aurait fait une fausse couche de suite des coups lui administrés à cette occurrence ; et que donc, ces faits réalisent les éléments constitutifs d'atteinte à l'intégrité corporelle des personnes.

1200. Pour sa part, estimant qu'aucune preuve sur l'identité des auteurs présumés ni des victimes de ces actes n'a été administrée par l'accusation, la défense du prévenu SHEKA demande à la Cour de ne point faire foi aux seules allégations du Ministère Public.

1201. Ainsi, la défense du prévenu Sheka demande à la Cour de dire non établie cette prévention, et sollicite l'acquittement de ce dernier.

Position de la Cour

1202. La Cour rappelle qu'il ressort de ses motivation et conclusions supra sur les allégations d'atteintes à l'intégrité physique des personnes que deux victimes qui ne prenaient pas part aux combats, en l'occurrence, H225 blessée à la baïonnette sur plusieurs parties de son corps, à savoir, au cou, à la tête et sous le bras droit et H234 à qui trente coups objet coups de fouet ont été infligés, de la part des combattants du NDC.

1203. Ainsi, la Cour note que ces actes constituent des atteintes à l'intégrité physique des personnes au regard de la disposition de l'article 8.2.c) i) du Statut de la Cour Pénale Internationale.

1204. La Cour fait observer cependant que cette incrimination est de caractère générique, dans ce sens qu'elle comporte plusieurs incriminations ; de sorte que toute qualification spécifique relève d'une question de fait laissée à l'appréciation souveraine du juge de fond.

1205.C'est ainsi qu'en confrontant les faits tels que développés dans sa motivation à l'article 8 2) c) i)$^{-4}$ de la structure des éléments des

crimes du Statut de la CPI, la Cour retient l'incrimination spécifique de torture dont les éléments constitutifs ci-après diffèrent de ceux analysés précédemment au sujet de la torture comme crime contre l'humanité, à savoir :

- **Les éléments objectifs**

1206. Ces éléments consistent en ce que : l'auteur a infligé à une ou plusieurs personne une douleur ou des souffrances aigues, physiques ou mentales (1) ; ladite ou lesdites personnes avaient été mises hors des combats où étaient des civiles ou des membres du personnel médical ou religieux ne prenant pas activement part aux hostilités (2) ; le comportement a eu lieu dans le contexte de et était associé à un conflit armé ne présentant pas un caractère international (3).

1207. Le législateur n'ayant pas défini les termes **souffrance** et **douleur utilisés au paragraphe 1**, la Cour a recouru à leur sens usuel en indiquant que les deux termes s'équivalent et signifient état pénible produit par un mal physique, impression de souffrance physique ou mentale.

1208. Le paragraphe 2 précise, quant à lui, le statut de la victime qui doit figurer parmi les personnes énumérées limitativement.

1209. Confrontant ces éléments à ses conclusions factuelles concernant les espèces, la Cour note qu'il va sans nul doute que les blessures faites à la victime H225 et les trente coups de fouet administrés à la victime H234 ont engendré sur cette dernière des effets de souffrance physique et mentale.

1210. Enfin, il a été établi, au regard de même conclusion que les deux victimes suscitées étaient des personnes qui ne participaient pas aux combats.

- **Eléments psychologiques**

1211. Les éléments intellectuels sont caractérisés par le fait que l'auteur avait connaissance des circonstances des faits établissant ce statut (1) ; l"auteur avait connaissance des

circonstances des faits établissant l'existence d'un conflit armé (2) ; l'auteur a infligé cette douleur ou ces souffrances afin, notamment, d'obtenir des renseignements ou des aveux, de punir, d'intimider ou de contraindre, ou pour une raison fondée sur une discrimination, quelle qu'elle soit (3) ;

1212. La Cour estime qu'il n'est point besoin de revenir sur les éléments mentionnés aux points 1 et 2, et reconduit ses conclusions antérieures quant à ce.

1213. S'agissant de l'élément indiqué au point 3 au sujet des buts poursuivis par l'auteur, la Cour considère que le législateur a fait du mobile un élément constitutif de cette incrimination, caractérisé par un dol plus spécial [***lire NYABURUNGU, op.cit***].

1214. C'est ce dernier élément qui, de l'avis de la Cour, fait fondamentalement la démarcation entre la tortue comme crime contre l'humanité et la torture comme crime de guerre.

1215. Ce dol est manifeste, en l'espèce, dès lors qu'il a été avéré que les deux victimes susvisées ont été atteintes dans leurs intégrités physiques de la part des combattants du NDC pour avoir refusé de révéler à ces deniers les lieux de la cachette de l'ennemi.

1216. De tout ce qui précède, la Cour demeure convaincue que l'incrimination de torture entant qu'élément spécifique de crime de guerre est cristallisée en l'espèce.

- **De la responsabilité pénale du prévenu Sheka entant que personne faisant fonction de chef militaire**

1217. La Cour note qu'il ressort de ses conclusions factuelles sur les allégations d'atteintes à l'intégrité physique des personnes, que le prévenu Sheka était bien l'auteur individuel pour avoir ordonné aux combattants placés sous son commandement et son autorité de blesser la victime H225 et de soumettre aux coups de fouet la victime H234, pour le motif sus évoqués.

1218. Ainsi, la Cour considère que sa responsabilité pénale est pleinement engagée au regard de l'article 25.3.b).

Conclusion juridique finale

1219. Eu égard à tout ce qui précède, la Cour considère que tous les éléments constitutifs de crime de torture entant que crime de guerre sont réunis, et conclut qu'il y a lieu de déclarer le prévenu Sheka coupable au regard des articles 8.2.c) i), 25.3.b) du statut de la CPI, 8.2)c) i)-4 de la structure des éléments des crimes dudit statut, et 3 commun aux deux conventions de Genève de 1949.

IV.3.2. DES INFRACTIONS RELEVANT DU CODE PENAL MILITAIRE

1. DE LA PATICIPATION A UN MOUVEMENT INSURRECTIONNEL

1220. Aux termes de l'article 136 du code pénal militaire constitue un mouvement insurrectionnel toute violence collective de nature à mettre en péril les institutions de la République ou à porter atteinte à l'intégrité du territoire national.

1221. En son article 137 dudit code dispose : « est puni de cinq à vingt ans de servitude pénale, quiconque participe à un mouvement insurrectionnel ».

1222. Ainsi, cette infraction requiert pour sa réalisation la réunion des éléments constitutifs communs et des éléments constitutifs spécifiques.

A. Des éléments communs

1223. Les éléments constitutifs communs sont de deux ordres, à savoir :
1°. les éléments matériels caractérisés par la violence collective et la possibilité de mise en péril des Institutions Nationales ou de l'atteinte à l'intégrité du Territoire Nationale, et l'élément moral ;

2°. tandis que l'élément moral consistant à un dol spécial, de l'avis de la Cour, est déduit de la définition légale aux termes de laquelle le mouvement insurrectionnel consiste en toute violence

collective de nature à mettre en péril des institutions de la République ou à porter atteinte à l'intégrité du Territoire Nationale [***B1. HCM, 3ème éd. Kin 2013, P.215 ;-lire LAURENT MUTATA, Droit pénal militaire congolais,1ere édition, P.452.].***

B. Les éléments spécifiques

1224. Le législateur a érigé, au travers des articles 137 à 139 plusieurs actes constitutifs de la participation à un mouvement insurrectionnel, peu importe que cet acte de violence soit perpétré par un individu agissant isolement ou en groupe.

1225. En effet, cette violence collective s'entend comme l'emploi d'une force brutale, d'une action plurale qui se manifeste à travers les actes ci-après :

1. Le fait d'ériger, des barricader, des retranchements ou d'exécuter tous travaux ayant pour objet d'empêcher d'entraver l'action de la force publique (Art 137.1);
2. Le fait d'occuper à force ouverte, ou par ruse ou de détruire tout édifice ou installation (Art 137.2);
3. Le fait d'assurer le transport, la subsistance ou les communications des insurgés (Art 137.3);
4. Le fait de provoquer des rassemblements des insurgés, par quelque moyen que ce soit (137.4);
5. Le fait d'être soi-même porteur d'une arme (137.5);
6. Le fait de se substituer à l'autorité légale (137.6);
7. Le fait de s'emparer des armes, des munitions, des substances explosives ou dangereuses ou des matériels de tout espèce soit à l'aide des violences ou des menaces, soit par pillage, soit en désarmant la force publique (138.1);
8. Le fait de procurer aux insurges des armes, des munitions, des substances explosives ou dangereuses ou de matériels de toute espèce (138.2);

9. Le fait de diriger, d'organiser ou de commander un tel mouvement (139).

Dans le cas d'espèce

1226. L'Organe de la loi a retenu plusieurs chefs d'accusations à charge de tous les prévenus de la manière que voici :

a. **S'AGISSANT DE NTABO NTABERI SHEKA.**

1227. **Selon le Ministère Public**, plusieurs actes matériels ci-après sont réunis dans le chef du prévenu SHEKA à savoir la direction, l'organisation ou le commandement d'un mouvement insurrectionnel, l' occupation à force ouverte des localités, la provocation, le rassemblement des insurgés, la procuration des armes aux insurgés, et la perception illégale des taxes ; tandis que l'élément moral de cette infraction réside dans la volonté consciente pour le prévenu SHEKA de diriger, organiser ou commander un mouvement subversif, sachant qu'il est susceptible de menacer ou compromettre l'existence des institutions légitimes du pays ou de porter atteinte à l'intégrité du territoire national, en insistant sur le fait qu'au regard de l'article 3 de la loi n° 014/006 du 11 Février 2014 portant amnistie pour faits insurrectionnels faits de guerre et infraction politiques), le dol plus spécial est requis aux termes de cette disposition ainsi libellée : « on entend par les faits insurrectionnels, tous actes de violence collective, commis a l'aide de menace ou avec des armes, dans le but de se révolter contre l'autorité établie en vue d'exprimer une revendication ou un mécontentement ». D'où le ministère Public a requis les peines de servitude pénale à perpétuité à son encontre pour chacune des incriminations afférentes à la participation à un mouvement insurrectionnel, avec circonstances atténuantes tenant lieu du fait qu'il a collaboré avec la justice. [***Voir réquisitoire du Ministère Public P.16 et 17].***

1228. **Pour leur part,** les conseils du prévenu SHEKA, aucun élément susceptible de qualifier le NDC d'un mouvement insurrectionnel, n'a été apporté par le Ministère Public en indiquant que le NDC était plutôt un mouvement d'auto défense populaire né

spontanément pour faire face, conformément à l'article 63 de la Constitution à l'injustice et à l'abandon de cette population par l'Etat congolais.

1229. **Ainsi,** la défense du prévenu SHEKA a sollicité de la Cour l'acquittement de se dernier de tous les chefs d'accusation retenus à son encontre, faute de l'existence de tous les éléments constitutifs de ces incriminations [***voir plaidoirie de la défense P.19].***

1230. **Se fondant** sur les articles 136, 137, 138, 139, 206, 207, et 208 du code pénal militaire ainsi sur la doctrine (Bony CIZUNGU), **le conseil de la RDC** a indiqué, qu'il a été jugé que l'infraction de la participation à un mouvement insurrectionnel comprend les éléments constitutifs ci-après :

- La violence collective ;
- La possibilité ou la concrétisation de la mise en péril des institutions nationales ou l'atteinte à l'intégrité territoriale nationale ;

1231. Ainsi, le conseil de la RDC conclut que tous les actes posés par tous les prévenus rentrent dans les définitions tant légales que doctrinales du mouvement insurrectionnel [***Voir, note de plaidoirie du conseil de la RDC, p.p de 10 à 13].***

1232. Pour la Cour, la motivation et les conclusions antérieures sur la création, la direction et le commandement du groupe armé NDC auquel le prévenu Sheka a fait partie, établissent nettement que ledit groupe armé était un mouvement insurrectionnel.

1233. D'où pour la Cour, la participation du prévenu Sheka à ce mouvement ne fait l'ombre d'aucun doute.

1234. Mais encore est-il qu'au regard des éléments tirés de ces mêmes motivation et conclusions, le prévenu Sheka apparait comme ayant été la plaque tournante au sein de ce groupe armé pour l'avoir créé, organisé et commandé des mains de Maitre, en procurant aux membres de son groupe, des armes dont certaines

étaient acquises au prix de sa fortune personnelle, lui-même étant porteur d'une arme de type PKM, en provoquant le déploiement de ses miliciens dans tout le territoire de WALIKALE, se substituant à l'autorité de l'Etat.

1235. Ainsi, la Cour considère que tous ces actes susceptibles, constituent au regard des articles de porter atteinte à l'intégrité du territoire national ou à mettre en péril les institutions de la République au regard respectivement des articles 139, 138.2, 137.5 et 137.6.

1236. Par ailleurs, considère la Cour, les faits ci-dessus énumérés, ainsi que les prétentions du prévenu Sheka selon lesquelles le groupe armé NDC avait été créé en conformité à l'article 63 de la constitution et pour faire face à l'injustice dont était l'objet la population du territoire de WALIKALE, démontrent à suffisance l'intention qui a animé le prévenu Skeka en créant ce groupe armé.

1237. De tout ce qui précède, la Cour dira établies dans toutes leurs spécificités, les infractions de participation à un mouvement insurrectionnel, à charge du prévenu Sheka.

b. S'agissant de NZITONDA HABIMANA Séraphin alias LIONCEAU

1238. Dans son réquisitoire, l'organe de la loi a indiqué que les éléments constitutifs de cette incrimination était réunis dans le chef du prévenu NZITONDA, par le fait que les FDLR autant que le NDC, était un groupe armé et un mouvement insurrectionnel au sens de l'article 136 du code pénal militaire ; mouvement au sein duquel le prévenu NZITONDA a assumé les fonctions de chef peloton au sein du Bn MONTANA, et de coordonnateur des FDLR dans le territoire de WALIKALE.

1239. Ainsi, l'organe de la loi a sollicité de la Cour sa condamnation à la servitude pénale à perpétuité.

1240. Le conseil du prévenu NZITONDA a indiqué, quant à lui, qu'à défaut pour le Ministère Public de rapporter l'élément matériel cette infraction, sollicité de la Cour l'acquittement pur et simple de son client.

1241. De l'avis de la cour, et sur fond des preuves résultant de sa motivation factuelle supra s'agissant du prévenu NZITONDA, il ne fait l'ombre d'aucun doute que l'infraction de participation à un mouvement insurrectionnel est bel et bien établie à charge du prévenu NZITONDA au regard de l'occupation à force ouverte par lui et certains éléments placés sous sa direction, du village LUVUNGI du 31/07 au 02/08/2010.

c. S'AGISSANT DE LUBANGO JEAN -CLAUDE ALIAS KAMUTOTO

1242. Se fondant sur les propres déclarations du prévenu LUKAMABO, faites lors de la phase de l'enquête préliminaire, l'accusation et le conseil de la RDC, ont considéré que celui-ci était coupable de l'incrimination de mouvement insurrectionnel.

1243. C'est ainsi que, le Ministère Public a requis la peine de 15 ans de servitude pénale principale pour commandement d'un mouvement insurrectionnel, assortie d'une durée minimale de sûreté incompressible, avec circonstances atténuantes en raison de sa mentalité fruste et de son jeune âge.

1244. Se basant sur les preuves résultant de la motivation des faits supra le concernant, la Cour est convaincue que tous les éléments constitutifs de l'infraction de participation à un mouvement insurrectionnel sont réunis dans le chef du prévenu, et l'en déclarera coupable pour avoir pris le commandement d'une brigade du groupe armé NDC rénové.

d. S'AGISSANT DE NDOOLE BATECHI JEAN

1245. Se fondant sur le fait que le prévenu NDOOLE administrait des soins de santé en sa qualité d'infirmier au prévenu SHEKA et à tous les membres du NDC, l'accusation appuyée par le conseil de la RDC, a conclu que le prévenu NDOOLE a adhéré au groupe armé NDC, volontairement, et que de ce fait il tombe sous le coup de la loi, en requérant à son encontre la peine de 05 ans de servitude pénale principale avec des circonstances atténuantes résultant de sa mentalité fruste.

1246. Pour la Cour, aucun élément ne permet, au regard des faits tels qu'analysés ci-dessus, de conclure à la culpabilité, en considérant que le fait pour le prévenu d'avoir administré occasionnellement, du reste, des soins au prévenu Sheka, ne suffit pas à établir son intégration au sein du groupe armé NDC.

1247. Ainsi, la Cour acquittera le prévenu NDOOLE en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais.

IV.3.3. DES INFRACTIONS RELEVANT DU CODE PENAL ORDINAIRE

1. DU VOL A MAINS ARMEES

1248. L'incrimination de vol à mains armées est prévue et réprimée par les dispositions des articles 79 et 81 Bis du CPOLII.

1249. De ce fait, il est à noter que l'infraction de vol à mains armées comporte, d'une part, tous les éléments constitutifs du vol simple, à savoir les éléments matériels caractérisés par un acte matériel de soustraction d'une chose mobilière ou susceptible d'être déplacée, et les éléments intellectuels constitués de la propriété d'autrui sur la chose et l'intention frauduleuse ; et d'autre part, la circonstance aggravante résultant du port de l'arme [***lire LIKULIA B. Droit Pénal Spécial Zaïrois, T1, 2ème Ed LGDJ, paris, 1985, P.379].***

Dans le cas sous examen

1°. S'agissant de SHEKA

1250. Pour l'accusation tous les éléments matériels et intellectuels requis pour la réalisation de l'infraction de vol à mains armées sont réunis dans le chef du prévenu Sheka entant qu'auteur intellectuel. D'où l'accusation a requis la peine de servitude pénale de 20 ans[***Lire à ce sujet le réquisitoire du Ministère du Public P.P.24, 25].***

1251. La Cour note que les conseils des autres parties sont demeurés muets pour leur part.

1252. Pour la Cour, aucune preuve ne permet, au regard de la conclusion sur les faits, ne permet d'établir la responsabilité du prévenu SHEKA à quelque niveau que ce soit.

1253. D'où la Cour l'en acquittera, et le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais.

2°. S'agissant de NZITONDA

1254. Selon l'accusation, le prévenu NZITONDA est considéré comme co-auteur par coopération directe à l'exécution de l'infraction de vol à mains armées perpétrée à LUVUNGI par les éléments des FDLR et NDC [***voir réquisitoire du Ministère Public***].

1255. La Cour est convaincue, au regard des preuves résultant de la motivation factuelle ci-dessus, qu'il ne fait l'ombre d'aucun doute que le prévenu NZITONDA est considéré comme co auteur par coopération directe par le fait pendant que les miliciens sous sa direction exécutaient les actes matériels de vol à l'aide des armes de guerre, lui s'est placé dans un endroit tel qu'il supervisait à distance cette opération, et que c'est auprès de lui que les biens spoliés étaient déposés en vue du partage.

1256. Ainsi donc, la Cour conclut que ce comportement tombe sous le coup de l'article 21 premier tiret du CPOLI et des articles 79 et 81 bis du CPOLII.

2.DE L'ASSOCIATION DES MALFAITEURS

1°. S'agissant de SHEKA, en rapport avec les faits de LUVUNGI

1257. D'après l'organe de la loi, l'infraction d'association des malfaiteurs est cristallisée dans tous ses éléments constitutifs à charge du prévenu Sheka en indiquant que le NDC dont il assumait la direction était constituée d'un regroupement de plusieurs personnes, bien organisé où chaque membre jouait avec conscience le rôle lui assigné; laquelle bande a commis beaucoup d'atteintes contre les personnes et les propriétés.[***voir Réquisitoire du Ministère Public, P. P22 à 24].***

1258. Les conseils du prévenu SHEKA ont, quant à eux, indiqué qu'à défaut pour le Ministère Public de rapporter la preuve de l'élément matériel, et sans qu'il ne soit besoin selon eux d'analyser l'élément moral de cette infraction, la Cour devra déclarer celle-ci non établie et ordonner l'acquittement de leur client [***Voir note de plaidoirie défense p.p. 24 à 25***].

1259. La cour note qu'aux termes des dispositions de l'article 156 du CPOLII, toute association formée dans le but d'attenter aux personnes ou aux propriétés est une infraction qui existe par le seul fait de l'organisation de la bande.

1260. L'article 157 suivant punit de mort le provocateur de cette association, le chef de cette bande et ceux qui y auront exercé un commandement quelconque.

1261. Ainsi, pour que cette incrimination soit cristallisée, il faut, note la Cour, la réunion des éléments constitutifs ci-après :

a. L'existence d'une association, c'est-à-dire un regroupement de deux ou plusieurs personnes en vue d'une entreprise criminelle commune ;
b. L'organisation de la bande qui nécessite l'existence d'une entente préalable entre les membres ;

c. Une résolution d'agir de manière concertée entre les membres, peu importe la permanence ou la durée de l'association, sa structure, l'existence ou l'absence d'un chef [***lire CSJ, Aff MP.c/KOYAGIALO, inédit ; Cass b.11 Dec 1893, Pas. I, 1894, 60, cité par G. Mineur, in arrêt HCM, RP 001/2004***].

1262. De ce qui précède, la Cour est convaincue que le groupe NDC dirigé par le prévenu Sheka, structuré et composé des plusieurs personnes qui ont défié l'Etat congolais en se substituant à lui et en commettant des exactions sur des paisibles citoyens en leur ravissant leurs biens, constitue sans nul doute une association des malfaiteurs au regard des dispositions légales sus mentionnées.

2°. S'AGISSANT DE SHEKA, EN RAPPORT AVEC LES FAITS DE PINGA

1263. L'organe de la loi poursuit également le prévenu Sheka du chef de la même infraction en prenant en compte les faits commis à PINGA, en requérant la même peine de 20 ans de servitude pénale.

1264. Les conseils du prévenu SHEKA ont, quant à eux, reconduit leurs prétentions développées ci-dessus.

1265. Pour la Cour, cette seconde prévention parait superflue au regard de l'article 156 sus évoqué, dans ce sens que, le NDC étant considéré comme une association des malfaiteurs dès sa création, en 2008 et qui a évolué entant que tel, il serait absurde de poursuivre le prévenu Sheka ultérieurement du chef de cette même incrimination pour des actes posés par ce même groupe, en 2012.

1266. Ainsi donc, la Cour acquittera le prévenu Sheka en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais.

3°. S'AGISSANT DE LUKAMBO JEAN-CLAUDE ALIAS KAMUTOTO

1267. En se fondant sur ces prétentions précédentes le Ministère Public a requis la peine de 15 ans de servitude pénale principale à l'encontre de LUKAMBO au motif pris de ce que ce dernier a intégré le NDC en 2008.

1268. Tout en rappelant sa motivation et conclusion sur l'exception d'incompétence personnelle pour cause de minorité, soulevée par les conseils du prévenu LUKAMBO, et y renvoyant, la Cour est, sous réserve de celles-ci, convaincue, au regard des conclusions factuelles ci-haut concernant sa qualité de membre du NDC, que ce dernier est coupable, au regard des dispositions sus évoquées du CPOLII.

4°. S'AGISSANT DE NDOOLE BATECHI JEAN

1269.L'organe de la loi a prétendu que le prévenu NDOOLE était coupable au regard de la loi pour avoir presté en qualité d'infirmier personnel du prévenu SHEKA et des autres membres du NDC, en requérant la peine de TROIS ans de servitude pénale principale[***Voir réquisitoire du Ministère Public p.79***].

1270. Pour leur part, les Conseils du prévenu NDOOLE ont sollicité de la Cour l'acquittement de leur client, en évoquant leurs moyens ci-haut concernant la prévention de mouvement insurrectionnel mise à sa charge.

1271. Pour la Cour, le prévenu NDOOLE ne peut être déclaré coupable de cette infraction qui présente des liens de similitude avec celle de mouvement insurrectionnel, et l'en acquittera en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais.

4. DE L'ENEROLEMENT D'ENFANT

1272. La Cour note que cette infraction est prévue et punie par l' article 188 de la loi N° 09/001 du 10 Janvier portant protection de l'enfant, et exige pour sa réalisation, les éléments constitutifs suivants :

- La qualité de la victime qui doit être une personne âgée de moins de 18 ans, quel que soit son sexe ; et de nationalité congolaise ;

- ❖ Acte matériel constitué par le fait de prendre ou d'admettre les enfants au sein des Forces Armées de la République Démocratique du Congo ou de la Police Nationale Congolaise.
- ❖ L'intention coupable caractérisé par Dol général consistant dans le fait d'allé à l'encontre de la loi.

1273. Dans le cas d'espèce, la Cour constate que l'accusation a requis la peine de servitude pénale à perpétuité pour crime de guerre par enrôlement d'enfant l'encontre du prévenu SHEKA, tandis que les Conseils de celui-ci sont demeurés muets.

1274. Il sied de rappeler que conformément aux dispositions de l'article 256 du Code judiciaire militaire, la Cour a disqualifié les faits d'enrôlement d'enfant comme crime de guerre à l'égard E274 en enrôlement d'enfant prévu et puni par l'article 188 de la loi précitée.

1275. De ce fait, la Cour note que les éléments de preuve résultant de sa motivation factuelle établissent que l'enfant désigné en son temps sous le Code E274, âgé de 17 ans, avait été recruté à l'insu du prévenu SHEKA.

1276. Ainsi donc, étant entendu que la norme « AURAIT DU SAVOIR » ne peut juridiquement trouver application en droit interne, comme en l'espèce, et qu'il y a lieu, par conséquent, que l'élément intentionnel fait défaut.

1277. De ce qui précède, la Cour dira non établie l'infraction d'enrôlement d'enfant au regard de l'article 188 de la loi pré mentionnée, et acquittera le prévenu SHEKA au bénéfice du doute en le renvoyant de toutes fins de poursuites sans frais.

3. DE L'ASSASSINAT ET DE LA TENTATIVE D'ASSASSINAT EN PARTICIPATION CRIMINELLE

1278. Ces infractions sont mises à charge des prévenus SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude, et requièrent pour leurs réalisations les éléments constitutifs ci-après :

De l'assassinat

1279. L'assassinat comprend d'une part, tous les éléments du meurtre simple, et d'autre part, ceux de la circonstance aggravante résultant de la préméditation [***Lire LIKULIA BOLONGO droit pénale spéciale zaïrois Tome I 2e Ed LGDJ Paris 1985 Page 61***]

1280. Il est à noter que le meurtre simple comprend d'une part, l'élément matériel caractérisé par un acte positif et un acte matériel susceptibles de donner la mort à une personne humaine, née et vivante ; et d'autre part, l'élément intentionnel qui consiste dans la volonté de l'auteur de donner la mort à une personne ou « l'animus necandi » [idem, pp 49 et suivantes].

1281. Quant à la circonstance aggravante, elle est matérialisée par la préméditation, c'est-à-dire le dessein formé avant l'action, de façon réfléchie, délibérée et sang- froid en vue d'attenter à la vie d'une personne humaine, notamment par le guet-apen [***idem pp 62 à 65 Elis 30 décembre 1913, Jur. Col. 1924, p.1952].***

De la tentative d'assassinat

1282. Il y a tentative punissable au sens de l'article 4 du Code pénal ordinaire livre premier, lorsque la résolution de commettre l'infraction a été manifestée par des actes extérieurs qui forment un commencement d'exécution de cette infraction et qui n'ont été suspendus ou qui n'ont manqué leur effet que par des circonstances indépendantes de la volonté de l'auteur…la tentative est punie de la même peine que l'infraction consommée**.**

1283. De cet énoncé légal, la doctrine a dégagé les éléments ci-après de la tentative punissable :

1. La résolution criminelle ou l'intention de commettre une infraction, caractérisée par le dol éventuel ;
2. Le commencement d'exécution consistant en des faits dont la série constitue la mise en œuvre des moyens réunis par l'agent pour aboutir au résultat recherché ;
3. L'absence de désistement volontaire c'est-à-dire que l'auteur ne suspend pas spontanément de son propre chef son activité, mais met fin à la tentative à la suite d'un évènement extérieurs[lire NYABIRUNGU traité de droit pénal général congolais 2e Ed, pp 208 et suivantes]

De la participation criminelle

1284. La participation criminelle est prévue par les articles 21 à 23 du Code pénal ordinaire livre premier, et se réalise lorsque plusieurs personnes ont contribué à la commission d'une in fraction en y prenant une part plus au moins active et directe [***NYABIRUNGU, Op.cit. p.255***].

1285. La participation criminelle se réalise suivant deux modes, à savoir, d'une part, la corréité ou la coactivité, losrque la contribution savere directe ou indispensable, et la complicité d'autre part, lorsque l'aide apportée, sans être necessaire, est neanmoins utile [***ibidem***].

1286. Toute participation criminelle requiert les conditions ci-après :

a. L'existence d'une infraction principale consommée ou tentée ;

b. Un acte de participation selon un des modes prévus soit par l'article 21 du CPOLI, en ce qui concerne la correité, comme en l'espèce, soit par l'article 22 pour la complicité ;

c. L'intention criminelle ou l'élément moral, dans ce sens que l'auteur doit savoir qu'il favorise l'exécution d'une infraction déterminée [***idem p.p de 256 et suivante***].

1287. S'agissant de la correité qui intéresse l'espèce, la Cour note qu'il y a lieu de distinguer :

1°. L'exécution matérielle et la coopération directe :

a. est auteur celui qui par ses propres actes réalise tous les faits constituant les éléments légaux nécessaires de l'infraction dont il s'agit ;

b. est coauteur celui qui sans accomplir nécessairement les actes d'exécution, participe et s'associe à la décision dont est issu le délit, ou à la réalisation de celui-ci, dans des conditions et dans une mesure qui le font apparaitre comme un participant non pas secondaire, mais principal [***idem p.p. 264***] ;

2°. Aide et assistance indispensables sans lesquelles l'infraction n'eût pu être commise [***idem p.65***].

3°. La provocation privée comme en l'espèce, lorsque l'auteur matériel a été provoqué par l'auteur intellectuel par des offres, dons ou promesses, menaces, abus d'autorités et des pouvoirs et machinations ou artifices coupables, et la provocation publique qui se manifeste par les discours, écrits ou imprimés, dessins ou emblèmes [***idem p.p 65 et ss].***

Dans les cas sous examen

1288. Selon l'accusation, pour avoir planifié et ordonné à certains combattants de son groupe armé NDC, dont faisait partie le prévenu LUKAMBO, de tendre l'embuscade au convoi du Colonel CHUMA, le prévenu Sheka est considéré comme l'auteur intellectuel de la mort par balles des Colonels CHUMA et PILI-PILI, du Premier Sergent Major BATOKO Jérôme, du Premier Sergent SANDUKU NDALA et du Caporal MADEGWE, et de la tentative de la mort du Lieutenant NKULU et du premier Sergent MAKELE qui s'en sont échappés par des circonstances indépendantes de la volonté des assaillants.

1289. Ainsi, le Ministère Public a requis les peines de la servitude pénale à perpétuité et 20 ans pour respectivement meurtre et tentative de meurtre et terrorisme, à l'encontre du prévenu Sheka.

1290. Il a en outre requis les peines de 15 ans pour tentative de meurtre et terrorisme à l'encontre du prévenu LUKAMBO entant que coauteur par coopération directe.

1291. Les conseils des parties civiles ont, quant à eux, prétendu, sans le démontrer que l'assassinat ainsi que sa tentative étaient établis dans le chef de SHEKA et de LUKAMBO.

1292. Pour leur part, la défense des deux prévenus suscités est demeurée muette.

1293. Pour la Cour, tous les éléments constitutifs de l'infraction d'assassinat sont réunis dans le chef du prévenu SHEKA, eu égard aux preuves résultant de la mutualisation des déclarations du prévenu LUKAMBO et les dépositions du Lieutenant NKULU et le premier sergent MAKELELE, comme indiqué ci-haut dans

ses motivation et conclusions, concernant la mort par balles des Colonels CHUMA, PILI-PILI, du Premier Sergent Major BATOKO Jérôme, du Premier Sergent SANDUKU NDALA et du Caporal MADEGWE, tués tous au cours d'une embuscade tendue au convoi dont faisaient partie ceux-ci, et ceux suivant les instructions données par lui aux combattants du NDC dont il était le commandant.

1294. La Cour note par ailleurs que tous les éléments constitutifs de la tentative de meurtre à l'encontre du Lieutenant NKULU et du Premier sergent MAKELELE, deux des rescapés de cette embuscade, sont également, au regard de mêmes preuves, établis dans le chef du prévenu SHEKA.

1295. De tout ce qui précède, la Cour déclarera le prévenu Sheka coupable des infractions d'assassinat et de tentative d'assassinat sur pied respectivement des dispositions des articles 21 troisième tiret du CPOLI, 43 à 45 du CPOLII et 4 du CPOLI, 43 à 45 du CPOLII

1296. Les mêmes considérations ci-dessus valent mutatis mutandi à l'égard du prévenu LUKAMBO qui, de par sa présence en arme sur le lieu de la commission des faits, en qualité de chef d'escorte de Monsieur GUIDON, même s'il n'aurait pas tiré, doit être considéré comme coauteur de la mort de Colonels CHUMA, PILI-PILI, du Premier Sergent Major BATOKO Jérôme, du Premier Sergent SANDUKU NDALA et du Caporal MADEGWE, pour avoir participé et s'être associé à la réalisation de cet assassinat.[ ]

1297. Ainsi, la Cour le déclarera coupable sur pied des articles 21 premier tiret du CPOLI, 43 à 45 du CPOLII.

1298. Aussi, sur fond de la même motivation que dessus, la Cour est convaincue que tous les éléments constitutifs de l'infraction de la tentative d'assassinat sont également réunis dans le chef du Prévenu LUKAMBO à l'égard du Lieutenant NKULU et du Premier sergent MAKELELE qui ont eu la vie sauve en sautant du véhicule ciblé par les balles des assaillants pour se jeter sur le sol.

1299. De ce qui précède, la Cour déclarera le prévenu LUKAMBO coupable de la tentative d'assassinat sur base des dispositions des articles 4, 21 premier tiret du CPOLI, et 43 à 45 du CPOLII [***idem p.263].***

IV.4. DE L'EXAMEN DU FONDEMENT DE L'ACTION CIVILE

1300. La présente analyse portera sur les demandes en réparation introduites devant la Cour par les parties civiles en cause pour des préjudices subis.

1301. Il sied de rappeler, en effet que plusieurs personnes s'estimant lésées par les faits infractionnels faisant l'objet de présentes poursuites devant la Cour, se sont constituées parties civiles suivant les modalités indiquées ci-haut.

1302. Ces victimes ont été regroupées en cinq catégories par la Cour à savoir, les victimes des faits de LUVUNGI, les victimes des crimes de guerre et les victimes des faits se rapportant à l'assassinat du Colonel CHUMA et Consorts, celles ayant survécu auxdits faits ainsi que l'État congolais.

1303. Les victimes des faits de LUVUNGI et celles des crimes de guerre ont fondé leurs demandes en réparation des préjudices subis sur pied des articles 258 et 260 al 3 du Code civil congolais livre troisième.

1304. Pour leur part, les victimes des faits infractionnels résultant de l'embuscade tendue au convoi du colonel CHUMA et consorts ont fondé leurs demandes en réparation sur les articles 258 et 260 al 3 du code civil congolais livre troisième.

1305.L'État congolais s'est fondé, quant à lui, sur les prescrits de l'article 258 du Code civil congolais livre troisième.

A. VICTIMES POUR LES ACTES COMMIS À LUVUNGI

1306. La Cour note que des faits infractionnels de crime contre l'humanité par viol et autres actes inhumains à caractère analogue, et de vol à mains armées, mis à charge du prévenu

NZITONDA, et de crime contre l'humanité par viol et de vol à mains armées mis à charge du prévenu NTABO NTABERI SHEKA, les conseils des parties civiles concernées ont dans leurs prétentions sollicité la condamnation des prévenus mis en cause, in solidum avec l'État Congolais, au paiement au titre des dommages et intérêts, en postulant les montants ci-après :

- équivalent en francs congolais de 6.00$ pour chacune des victimes de crime contre l'humanité par viol ;
- de 5.000$ pour chaque victime de crime contre l'humanité par pillage et autres actes inhumains.

1307. Par ailleurs, les mêmes parties civiles ont également demandé à la Cour d'ordonner que l'État congolais construise à LUVUNGI un centre d'accompagnement psychologique en faveur des victimes des violences sexuelles et des autres actes inhumains et de le mettre effectivement un tel service aux parties civiles.

1308. La Cour relève que l'examen des prétentions des parties civiles passe par la confrontation des critères de la responsabilité civile instituée par, non seulement l'article 258 du Code Civil Congolais livre troisième aux termes duquel : « tout fait quelconque de l'homme qui cause à autrui un dommage, oblige celui par la faute duquel il est arrivé à le réparer » ; mais aussi l'article 260 alinéa 1 et 3 du Code Civil Congolais livre troisième dispose: « on est responsable non seulement du dommage que l'on cause par son propre fait, mais encore de celui qui est causé par le fait des personnes dont on doit répondre ou des choses que l'on a sous sa garde »(al 1) ; tandis que l'alinéa 3 dudit article évoqué par les parties civiles est ainsi libellé : « les maitres et commettants sont responsables du dommage causé par leurs domestiques et préposés dans les fonctions auxquelles ils les ont employés ».

1309. Il est à noter que la responsabilité civile s'entend de l'obligation qui peut incomber à une personne de réparer le dommage causé à autrui par son fait ou par le fait des personnes ou des choses dépendant d'elle. C'est ce qu'on appelle la responsabilité de droit commun par opposition à la responsabilité du fait d'autrui ou des faits des personnes ou des choses [***KALONGO MBIKAY, notes de***

droit civil des obligations université de Kinshasa 1999, inédit pp.218-219 ; Marcelin RAE droit civil, des engagements qui se forment sans convention 2e revue et augmente, société d'étude juridique du KATANGA 1967, Lubumbashi, pp.30 et 31].

1310. Ainsi, note la Cour, trois conditions sont requises pour que soit établie la responsabilité du fait personnel ou la responsabilité de droit commun institué par l'article 258, à savoir l'existence d'un dommage ou préjudice, la preuve que ce dommage a été engendré par la faute de son auteur de ce dommage, et l'établissement d'un lien causal entre le dommage subi et la faute invoquée. [***KALONGO MBIKAY, op.cit., p. 201 ; Marcelin RAE op.cit., p.40***].

1311. Pour faire valoir cette créance, enseigne la doctrine, la victime doit rapporter la preuve de la réunion de ces trois conditions [***KALONGO MBIKAY, idem***].

- **LE DOMMAGE**

1312. La Cour note qu'en l'absence d'une définition légale du terme « **dommage** », la doctrine fait de celui-ci synonyme de préjudice [***lire YVAINE BUFFELAN-LANORE droit civil, 2e année, 7e éd. ARMAN COLLIN, p.370***].

1313. Par ailleurs, la doctrine définit le dommage comme l'amoindrissement infligé à la victime dans sa personne physique ou morale ou dans ses biens [***Marcelin RAE, op.cit. p.72***], et on indique les conditions de réparation.

1314. Ainsi, seuls sont indemnisés le dommage revêtant un caractère certain, direct, personnel et consistant en une lésion d'un intérêt juridiquement protégé [***KALONGO MBIKAY, p. 202***].

1315. S'agissant de la lésion d'un intérêt juridiquement protégé, la Cour estime cependant, étant de l'avis d'Alex WELL et François TERRE [précis DALLOZ droit civil, les obligations 1986, p. 620, n° 603, pp 760-768, n° 741 à 743], que l'action civile en réparation du dommage causé par une infraction est accordée à tous ceux qui ont souffert du dommage directement causé par elle, et que, par conséquent, la qualité du demandeur en réparation ne tient pas à son statut civil, mais à la réalité du préjudice qu'il a subi.

1316. La Cour note par ailleurs, étant d'avis avec KATWALA KASHALA, que même une concubine peut obtenir réparation du préjudice résultant pour elle de la mort de son concubin [***KATWALA KASHALA, code civil Zaïrois annoté, éd. BATENA NTAMBUA, Kinshasa, 1995, p. 151, n° 928 in affaire colonel ALAMBA et consorts, HCM, RP n° 001/2004, Kinshasa 2005, pp 164 à 165].***

1317. De l'avis de la Cour, un dommage est dit direct lorsqu'il est déjà réalisé et susceptible d'être prouvé, par opposition à un dommage purement hypothétique ou éventuel qui ne saurait donner lieu à réparation.

1318. La doctrine estime qu'il est parfois difficile de faire la différence entre un dommage (virtuel ou potentiel) qui peut paraitre certain, et donc réparable, et le dommage éventuel ou hypothétique qui ne l'est pas ; par exemple la perte d'une chance. [***YVAINE B.L, op.cit., pp. 337-338 ; KALONGO MBIKAY, op.cit., p. 209***].

1319. Le dommage doit également être déterminé dans ce sens qu'il doit être évalué pécuniairement et chiffré en tenant compte de tous les éléments constitutifs de ce préjudice, et en ayant éventuellement recours à des expertises [***YVAINE B.L. op.cit., p. 178].***

1320. Et à ce sujet, la Cour note qu'il est de jurisprudence que le juge qui se trouve dans l'impossibilité de déterminer avec une précision mathématique le dommage subi par la partie civile, l'estime légalement ex aequo et bono en tenant compte de tous les éléments pouvant exercer une influence sur son calcul [***Cass., 14 février 1919, Pas, I, 127 ; Cass. , 27/04/1950, idem, I, 596, cités par Georges Mineur, commentaire du code pénal congolais, Bruxelles 2e éd., p. 57].***

1321. Le dommage doit être actuel et non futur, toutes fois un préjudice futur pourra être indemnisé s'il est lui-même certain inévitable et déterminable dès lors qu'on sait sait avec certitude qu'il se produira ultérieurement et qu'on peut le chiffrer [***YVAINE B.L op.cit p. 379].***

1322. Le dommage est dit direct lorsqu'il découle directement du fait générateur, et non être intervenu par ricochet [***ibidem***].

1323. Ce caractère permet d'écarter dans un cas donné la réparation des nombreux autres dommages indirects et lointains qui n'auraient pas pu être provoqués par la faute de l'auteur du dommage (Cfr infra lien de causalité entre le dommage et la faute) [***KALONGO MBIYA, p. 209].***

1324. Il est par ailleurs à noter que la responsabilité civile fondée sur le dommage ou le préjudice repose sur le principe de la réparation intégrale.

1325. Ainsi, classiquement on distingue deux sortes de dommages, à savoir le dommage matériel et le dommage moral auxquelles il y a lieu d'ajouter une troisième catégorie qui revêt à la fois le caractère matériel et moral [YVAINE B.L. op.cit., pp. 370-371].

1°. Le préjudice matériel ou le dommage patrimonial consiste en toute lésion d'un droit ayant une valeur pécuniaire ou matrimonial [ibidem] et économique pour la victime [KALONGO MBIKAY, op.cit., p. 202], par exemple :

- ✓ La destruction ou la détérioration d'objets corporels, ou la perte d'un droit de nature pécuniaire comme celui d'obtenir la contribution de la charge du ménage, invoqué par un conjoint survivant [Cass civ II, 4/10/1989, Bull.civ.II, n° 156 arrêt n° 1 et 2], à condition que cette perte ne soit pas trop incertaine [***Cass.civ.2, 22/02/1989, Bull.civ, 2 n° 46, jur citée par YVAINE B.L, ibidem***].

- ✓ Le préjudice écologique qui est un dommage complexe qui n'est plus un dommage individuel dans la mesure où il concerne la rupture de certains équilibres, l'atteinte à des processus écologiques, des écosystèmes, à des espèces et non pas seulement à des individus [***C. de klemm, « les données des sciences de la nature, in rapp.piren***] cité par ibidem.

2°. Le préjudice moral ou dommage extra patrimoniaux consiste en une atteinte à des droits extras patrimoniaux ou à des sentiments, par exemple, les atteintes à des droits extras patrimoniaux telles que des atteintes à des divers droits de la

personnalité comme le droit au nom, droit à l'image (publication des photos sans autorisation de la personne concernée), le droit à la réputation, le droit au respect à la vie privée, le droit à l'honneur [YVAINE B.L. idem, p. 272], les atteintes à des sentiments d'affection, par exemple la perte d'un être cher [***Cass ;civ 2, 16/04/1996 Bull.civ]*** cité par idem, p. 373, les atteintes au patrimoine commun de la nation(un préjudice collectif pour toute atteinte à l'environnement ou préjudice écologique) [ibidem].

3°. Le préjudice à la personne ou préjudice mixte ou préjudice corporel qui est à la fois un préjudice matériel et un préjudice moral, qui consiste en une atteinte à l'intégrité physique d'une personne à la suite d'une maladie, des blessures, ...

a. Du point de vue matériel, il découle des conséquences économique, pécuniaire de toute lésion corporelle, blessure, mutilation, … qui comporte des frais médicaux, pharmaceutiques, chirurgicaux, funéraires, mais aussi la perte de salaire ou de revenu découlant de toute incapacité totale ou partielle permanente ou temporaire [***YVAINE, idem pp. 375].***

b. Du point de vue moral il résulte de l'atteinte à la vie ou à l'intégrité corporelle d'un être humain qui se présente sous forme variée : pretium doloris ou le prix de la douleur, c'est l'indemnité accordé en considération des souffrances physiques consécutives à un accident corporel, qui consiste à la réparation de la douleur physique [***ibidem***].

c. Préjudice d'esthétique, consistant notamment en des blessures entrainant des cicatrices ou des mutilations défigurant la victime ou de toute disgrâce physique susceptible de retentir sur l'attrait que la personne blessée avait pu légitimement exercée jusqu'alors [***Trib.civ.NIMES, 22/12/1952 2, 54, somme 12] cité par ibidem];***

d. Préjudice d'agreement, consistant en la privation de la victime de certaines joie de l'existence, par exemple l'usage d'un sport, privation des jeux et distraction de leur âges (préjudice juvéniles) « ou la privation définitive de la majorité de joie de l'existence pour une personne devenue démente à la suite d'un accident et d'atteinte d'une incapacité permanente de cent pourcent même si elle ne se rend pas compte de son état [***Cass.crim, arr 1978, JCP 79, II 19168, note Brousseau ; RTD civ 1979.801, obs, Durry***] cité par idem 376 ;

e. Préjudice sexuel (qui fait l'objet de controverse doctrinale) et considéré comme tantôt faisant partie du préjudice d'agreement et du préjudice découlant de l'incapacité permanente [***TGI, arras, 25/07/1979, JCP 80, IV 400***], jur citée ibidem, tantôt comme un préjudice sexuel autonome [***civ. 2e 19/11/1998, Resp.civ et assur 1999, n° 1***] citée par ibidem ;

f. Préjudice spécifique de contamination qui résulte de la transmission des certaines maladies telles que la syphilis, sida [***civ. 2e 02/04/1996. Bull.civ. II. n°088 ; JCP 1996 I.3985 n° 12, obs.viney***] citée ibidem.

g. Préjudice résultant des troubles dans les conditions d'existence, et s'applique notamment au séropositif ou à toute personne qui s'est exposé à un danger grave [***cass.civ.2e, 20/07/1993.JCP 93, IV, 2420 et obs.viney.JCP 93, i, 3727, D.93, 526, note Chartier].***

- ***LA FAUTE***

1326. Comme pour le dommage, la Cour note que la notion de la faute est dégagée de plusieurs approches jurisprudentielles et doctrinales et qu'en définitive il y a lieu de retenir que la faute se réfère au comportement d'un homme prudent et diligent [KALONGO MBIKAY, op.cit., p. 210], et qu'elle est considérée comme un fait illicite lorsqu'il s'agit d'un fait expressément défendu par la loi [***Cass.B, 04/07/1929, pas, 1.261 à 266] citée op.cit. Marcelin RAE, p.53],***ou la lésion d'un droit en ce sens que le seul fait d'attenter au patrimoine ou à l'intégrité physique ou morale

d'une personne constituerait la faute quand elle provient du fait immédiat de l'homme [***ibidem***].

1327. La faute qu'elle soit intentionnelle (article 258 CCC LIII) ou non intentionnelle (article 259, l'imprudence et la négligence), donne lieu à la réparation intégrale du dommage [***KALONGO MBIKAY, idem].***

1328. En matière pénale, la faute est caractérisée par le dol pour les infractions dans ce sens que l'auteur agit avec l'intention de nuire, le plus souvent d'agir avec méchanceté ou de violer tout simplement la règle morale [***Marcelin RAE, op.cit., p. 56***].

1329. Bref, la faute à laquelle est attachée le dommage s'agissant d'une action civile jointe à l'action répressive n'est rien d'autre que le fait culpeux ou l'infraction objet de la poursuite [***dans ce sens Cass. 23/01/1922, Pas., 1, p. 57].***

- **Le lien de causalité entre le préjudice et la faute**

1330. Pour qu'il y ait lieu à réparation, il faut que le préjudice subi par la victime soit causé par l'auteur de l'acte [***YVAINE B.L., op.cit, p. 186]*** ; en d'autres termes, sans relation causale entre la faute et le dommage, il n'y a pas responsabilité **[*cass.B, 4/12/1950, Pas., 1951, 1, 201 cité par Marcelin RAE, op.cit, p. 84].***

1331. Il est à noter que la notion de causalité a fait l'objet de controverses doctrinales et donné lieu à différentes théories notamment :

- la théorie *de l'équivalence des conditions* de l'Allemand VAN BURI, selon laquelle lorsque plusieurs événements ont concouru à la réalisation d'un dommage, tous ces événements sont équivalents, et l'auteur de l'un d'eux peut être condamné à la réparation de l'entier préjudice quitte à lui de se retourner contre les autres ***[YVAINE B.L., idem].***
- Théorie tentant une sélection entre les conditions nécessaires ***[YVAINE B.L., idem, p. 378]***
- La théorie de causa Proxima ou de la proximité de la cause qui ne retient parmi les événements ayant causé le dommage que celui qui est le plus proche dans le temps ;

- La théorie de la causalité efficiente ou directe qui suppose que c'est l'importance relative de chacun des événements dans la réalisation du dommage qui permet de choisir parmi eux là ou les causes du dommage ;
- La théorie de la causalité adéquate, qui retient parmi les événements celui qui devait nécessairement entrainer le dommage et ce, suivant l'idée de prévisibilité.

1332. De l'avis de la Cour, et du point de vue de la logique, chacune de ces théories est valable mais également critiquable, en ce sens que d'après la théorie de l'équivalence des conditions **sine qua non** chacune des conditions n'aurait généralement pas suffit seule à provoquer le dommage ; et dans la théorie de la causalité adéquate, la probabilité de réalisation du dommage ne correspond pas forcément à la réalité, de sorte qu'une circonstance à première vue « inadéquate » pourrait, enfin, avoir un rôle décisif [***ibidem***].

1333. De plus, si la théorie de la causalité adéquate a le mérite de limiter les responsabilités en écartant les causes trop lointaines, elle risque d'instituer une confusion entre faute et causalité [***ibidem***].

1334. La jurisprudence est restée, quant à elle indécise, au point qu'elle les invoque alternativement et parfois même simultanément [***simultanément chambre mixte du 20/12/1968, cass.civ. 29/05/1974, décision 69-65***], en condamnant in solidum les différents auteurs.

1335. La théorie de la cause adéquate considère que lorsque un seul fait a entrainé une cascade des dommages, seul les dommages découlant directement du fait générateur ont été retenus [***Cas. 12/11/1950, gaz pal 1951, I, 69, jur citée par ibidem].***

1336. Il est, enfin, à noter que l'existence du lien causal doit être prouvé par celui qui prétend qu'il y a responsabilité [***cass.B, 14/12/1950, Pas, i, 745, citée par Marcelin RAE, op.cit, p. 85***] ; de sorte que dès lors qu'il est établi que sans la faute la victime ne se serait pas trouvée dans l'état où la mise cette faute, le lien de causalité entre

la faute et le préjudice demeure intact, quelles qu'aient été les prédispositions pathologiques de la victime [***ibidem***].

1337. S'agissant de la responsabilité civile fondée sur l'article 260 al3 du CCC LIII la Cour note, à la lumière de la doctrine que cette responsabilité est une exception à celle du droit commun instituée par l'article 258 susvisé, et constitue ce qu'il convient d'appeler **la responsabilité civile du fait d'autrui** ou responsabilité indirecte fondée non pas sur une faute personnelle mais, sur une présomption de faute ***[KALONGO MBIKAYI, op.cit., p. 231 ; Marcelin RAE, op.cit., p.89].***

1338. L'alinéa troisième de l'article 260 institue la responsabilité du maitre et commettant, dont le fondement consiste en ce que chacun doit pouvoir répondre des dommages causés aux tierces par les personnes qu'il emploi à son service ; **le commettant** étant donc celui qui fait agir une personne pour son compte [***Cass.B. 20/11/1961, pas, 1962, 1 ; 342 citée par Marcelin RAE, p. 101***], et qui ne peut s'exonérer en alléguant qu'il n'a pas pu empêcher le dommage, ni qu'il n'a commis aucune faute, de sorte que la faute lui reprochée étant d'avoir mal choisi le préposé ou le défaut de surveillance du préposé[KALONGO MBIKAY, idem].

1339. S'agissant des critères d'application de cette responsabilité, le professeur KALONGO MBIKAY en a retenu quatre à savoir :

- L'existence d'un lien de commettant à préposé c'est-à-dire du lien de préposition ou de subordination, qui suppose qu'une personne a autorité sur l'autre qui est son subordonnée, sans qu'il y ait nécessairement l'existence d'un contrat, ni la rémunération. Mais le droit de direction, de surveillance, de contrôle [ibidem, YVAINE B.L., ibidem].
- le dommage doit être causé à un tiers, c'est-à-dire toute personne autre que le commettant ou le préposé lui-même ; de sorte que si le dommage est causé par le préposé au commettant lui-même, le préposé sous sa responsabilité répondra sur pied des articles 258 ou 259. Si par contre, c'est lui-même qui s'est causé un dommage, il réparera seul.

1340. Il faut que le préposé ait causé le dommage dans l'exercice des fonctions auxquelles il a été employé mais, la jurisprudence a évalué, en décidant qu'il n'est pas requis que l'acte fautif du préposé constitue en lui-même et de façon directe l'exercice de la fonction ni que cet exercice soit interrompu, il faut au moins, et il suffit que la faute ait été commise en cours du service et soit en relation quelconque même occasionnelle et indirecte avec les fonctions auxquelles le préposé est employé[***Cass.B, 23/12/1901, pas, 1, 91, Cass.B. 27/03/1944, pas, 1, 275 citée par Marcelin RAE, pp 120 et 103]***.

Dans le cas sous examen,

1341. De prime abord, la Cour tient à rappeler que trois victimes seulement ont comparu devant elle, tandis que d'autres n'ont pas pu pour des motifs d'ordre sécuritaire, selon l'entendement du Ministère Public et des conseils desdites victimes, censés représenter celles-ci, en l'occurrence, 633002, 633004 et 633005.

1) S'agissant de 633002

1342. Pour les conseils de 633002, la responsabilité individuelle des prévenus NZITONDA et NTABO NTABERI SHEKA est engagée au regard des trois conditions exigées par l'article 258 du CCC L III, à savoir :

- La faute qui est constituée par l'infraction de pillage à charge du prévenu SHEKA entant qu'auteur intellectuel et de NZITONDA en tant que coauteur de l'infraction de pillage commis à LUVUNGI dans la nuit du 30/07 au 31/07/2010 ;
- Le dommage constitué par l'appréhension de des biens de 633002 et de son épouse, à savoir ses vêtements et ceux de son épouse dont 5 pantalons en tissus, 4 chemises, 2 tricots, 5 pièces wax de marque semi hollandaise, 4 paires de souliers, 15 canards, 1 matelas, 4 draps de lit.

1343. Ainsi, ces Conseils ont sollicité la condamnation de l'Etat congolais au payement du montant ci-haut postulé au profit de 633002 au titre de réparation, in solidum avec les prévenus ou à

défaut des uns et des autres, en indiquant que l'Etat congolais a failli à son obligation de protéger la population en sa qualité de civilement responsable en vertu de l'article 260 du CCC LIII, de l'article 1de la charte africaine de droit de l'homme (responsabilité de l'Etat pour violation de son obligation de protection des droits des individus contre les actes illicites des acteurs non étatiques), de la résolution du conseil de sécurité de 2016 imposant à tout Etat le devoir de protéger sa population, et de la jurisprudence congolaise notamment, la décision du tribunal militaire de Bukavu sous RMP n° 581/07 et 1573/KMC/2010 et la décision de la Haute Cour Militaire dans l'affaire ALAMBA, ainsi que de l'affaire sous RP 1448/019 dans laquelle le tribunal militaire de garnison de Bukavu a reconnu la responsabilité de l'Etat en ces termes : « n'étant plus KOKODIKOKO policier, les liens avec l'employeur et le dommage dans le cadre des fonctions ne peuvent pas être établis » ;

1344. Prenant la parole à l'occasion de son réquisitoire pour donner son avis quant à ce, l'accusation a d'une manière générale demandé à la Cour de dire fondé toutes les actions des parties civiles sur base de l'article 258 du CCC LIII au regard de trois conditions exigées, en demandant à la Cour de condamner les prévenus SHEKA et NZITONDA au payement de dommages et intérêts au profit de toutes les victimes, et de mettre hors cause l'Etat congolais qui ne peut nullement répondre des actes des insurgés avec lesquels il n'existe aucun lien de subordination.

[voir réquisitoire du ministère public, pp. 84 à 86].

1345. Telle est également l'opinion du conseil de l'Etat congolais, qui a indiqué que celui-ci n'avait mandaté personne pour une quelconque activité, avant de conclure que la Cour devra se déclarer incompétente [***voir note de plaidoirie, p. 22***].

1346. La défense du prévenu SHEKA a, quant à elle, demandé à la Cour de se déclarer incompétente en raison de l'inexistence des faits infractionnels. [***Cfr note de plaidoirie pages 73 à 75***].

1347. La Cour note que le conseil du prévenu NZITONDA s'est limité à déclarer qu'il y a incompatibilité de statuer sur les dommages et intérêts, en demandant à la Cour de se déclarer incompétente.

1348. Au regard de ses conclusions juridiques sur les faits infractionnels de LUVUNGI, la Cour se devra de se déclarer incompétente à l'égard du prévenu SHEKA en raison de son acquittement ; en revanche, la Cour dira établie la responsabilité civile individuelle du prévenu NZITONDA, en prenant en compte les prétentions de la partie civile 633002, dans la mesure où les Conseils de ladite partie civile ont démontré les trois critères ci-haut indiqué établissant la responsabilité civile au regard de l'article 258 du CCCLIII.

1349.S'agissant du quantum du dommage, la Cour estime que le montant de l'équivalent en Francs Congolais, de 5000 dollars américains postulé par 633002, parait excessif au regard du dommage visé ; de tel sorte qu' étant donné que 633002 n'a pas déterminé de manière chiffrée la valeur de chaque objet spolié, la Cour évaluera le préjudice par 633002 subi, ex aequo et Bono [***Cass. 24/02/1919, Pas, 1, 127 citée par Georges Mineur, op.cit, p. 57***], en lui allouant l'équivalent en francs congolais de la somme de 2.000$.

1350. Par contre, la Cour se déclarera incompétente concernant les demandes des autres victimes.

1351. Par ailleurs la Cour juge non fondées les prétentions de 633002 tendant à demander la condamnation de l'Etat congolais en qualité de civilement responsable, en considérant que :

1° D'une part, les Conseils intervenant pour le compte de cette partie civile n'ont pas, sauf le caractère purement ostentatoire des dispositions légales, recommandations ou résolutions et décisions judiciaires, du reste, inappropriées, incompatibles pour les unes et de moins en moins digestes par eux évoquées, été à même de démontrer, en quoi l'Etat congolais serait le préposé du prévenu NZITONDA notoirement considéré comme un élément des FDLR ;

2°D'autre part, ces mêmes Conseils n'ont pas indiqué de quelle manière l'Etat congolais aurait failli à son obligation de protéger la population de LUVUNGI face aux actes perpétrés par des éléments issus des groupes armés qui, ainsi qu'il a été avéré, étaient chassés de cette localité par le force armées régulières de la RDC.

1352. Par conséquent, la Cour mettra hors cause l'État congolais et se déclarera incompétente de connaitre aussi bien la demande 633002 que celles des autres parties civiles en cause.

2°. **S'agissant de 633004**

1353. Pour les conseils de la partie civile 633004, les trois critères sont réunis :

- **des dommages constitués de :**

- Le pillage des biens ci-après à savoir ; des casseroles et d'autres objets de la maison donnant lieu au dommage économique ;

- Des coups et blessures volontaires commis par les éléments du NDC sur instigation de SHEKA donnant lieu au dommage physique ;

- De l'infraction de viol perpétré par ces mêmes éléments sur instigation des prévenus SHEKA et NZITONDA ayant donné lieu au dommage psychologique consécutif au traumatisme.

1354. Ainsi, les conseils de 633004 ont demandé la condamnation du prévenu NZITONDA in solidum avec l'État congolais pris pour civilement responsable ou l'un à défaut de l'autre au paiement de l'équivalent en francs congolais du montant de 11.000$ au titre des dommages intérêts.

1355. La Cour note que, les avis et observations des autres parties sont demeurés les mêmes que ci-dessus.

1356. Tout en observant que l'infraction des coups et blessures volontaires reprise parmi les actes constitutifs de faute, n'a pas fait l'objet des poursuites en l'espèce, la Cour renvoi s'agissant de

la responsabilité individuelle du prévenu SHEKA à sa conclusion précédente et la reconduit intégralement ici.

1357. En conséquence, la Cour se déclarera incompétente de statuer sur la demande de la partie civile 633004 ainsi que sur celles des autres victimes.

1358. S'agissant du prévenu NZITONDA, la Cour est d'avis que la victime 633004 a subi un dommage matériel consécutif à l'appréhension de ses biens sus énumérés, et un dommage moral consécutif au viol dont elle a fait l'objet.

1359. D'où la Cour considère que tous les trois critères de la responsabilité civile, individuelle sont réunis dans le chef du prévenu NZITONDA qui doit en répondre.

- Quant à l'évaluation du montant à allouer à 633004, et comme dans le cas précédent (633002), et pour les mêmes motifs, et étant entendu que le pretium doloris n'est pas facilement déterminable, la Cour appréciera ce montant en tenant compte de l'équité de la manière ci-après pour le vol des casseroles et autres objet de la maison 500$ en francs congolais ;
- Pour le viol 5.000$ en francs congolais ;
- Pour les biens emportés 500$ en francs congolais ; Ce qui donne un montant global 5.500$ pour tous les deux préjudices confondus.

1360. Quant à la responsabilité de l'État congolais, la Cour renvoi à sa conclusion ci-dessus.

3°. <u>S'agissant de 633005</u>

1361. D'après les conseils de 633005 les trois critères sont réunis en ce que :

- Pillage a donné lieu à des dommages économiques consistant dans la perte des vêtements de tous les membres de sa famille, et des sommes d'argent ;
- Le viol a causé des dommages physiques caractérisés par des douleurs généralisées et des malaises d'écoulement vaginal et

infection des maladies sexuellement transmissibles, et moral consistant en la perte de son honneur au sein de la communauté ainsi que du stress régulier.

1362. Ainsi, les conseils de 633005 ont demandé à la Cour de condamner les prévenus SHEKA et NZITONDA coupables de pillage et de viol in solidum avec l'État congolais civilement responsable ou l'un à défaut de l'autre au paiement en francs congolais de la somme de 11.000$ au titre des dommages intérêts.

1363. Toutes choses restant égales par ailleurs s'agissant du prévenu SHEKA, La Cour reconduit ses conclusions précédentes.

1364. S'agissant par contre du prévenu NZITONDA reconnu coupable de crime contre l'humanité par viol et de vol à mains armées, la Cour est d'avis que les trois critères sont réunis dans son chef.

1365. Ainsi, comme dans les cas précédents et pour les mêmes motifs, la Cour appréciera les indemnités à allouer à 633005 de la manière ci-après :

- 500 dollars américains en francs congolais pour la perte des biens ;
- 4500 dollars américains en francs congolais pour seulement le déshonneur ou la perte de la réputation, suite au viol, en rejetant, faute de preuve, les autres doléances évoquées, à savoir, des douleurs généralisées, les malaises, ainsi que les maladies sexuellement transmissibles consécutifs au viol.

1366. De ce qui précède, la Cour dira partiellement fondée la demande de la partie civile 633005 le montant global de 5000 dollars américains en francs congolais pour tous les préjudices retenus.

1367. Comme dans les cas précédents, la Cour renvoi à ses conclusions précédentes en se déclarant incompétente au regard de l'État congolais pris pour civilement responsable et à l'égard des autres parties civiles.

B. <u>Les victimes pour les actes de crime de guerre</u>

1368. Les conseils des parties civiles, victimes des actes de crime de guerre ont fondé leurs prétentions sur les mêmes dispositions légales que ci-dessus, à savoir les articles 258 et 260 alinéa 3 du Code Civil Congolais livre III, en sollicitant de la Cour la condamnation du prévenu SHEKA en sa qualité de chef hiérarchique des miliciens du NDC, in solidum avec l'État congolais, pris pour civilement responsable au paiement des montants postulés au profit de chacune des parties civiles.

F126=F004

1369.F126 ou F004 a allégué avoir subi :

- des faits de crime de guerre de pillage :le dommage économique consécutif à la perte de ses vêtements, ustensiles de cuisine, matelas, 4 bidons et une somme de 250.000Fc ;
- des faits de crime de guerre par meurtre : le dommage psychologique consécutif à la mort de son mari et de son grand-père ;
- des faits de crime de guerre par viol : le dommage physique suite au viol collectif subi durant sa détention, et les soins médicaux reçus ainsi que la perte de sa réputation.

1370. Ainsi, les conseils de F004 ou F126 ont sollicité de la Cour la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'État congolais ou l'un à défaut de l'autre, au paiement de l'équivalent en francs congolais de 24.000$.

1371. Les observations et avis des autres parties étant demeurés les mêmes que ci-haut, et confrontant les prétentions de la partie civile F004 ou F126 à ses conclusions juridiques sur les infractions pré mentionnées, la Cour note que la demande de ladite partie civile présente certains mérites ; de sorte que suite aux actes de pillage, la victime a subi un dommage matériel consistant dans la perte des objets énumérés par ces conseils.

1372. Ainsi, en raison des indications chiffrées sur la valeur de chacun des objets emportés, et tenant compte de l'équité comme dans les

cas précédents, la Cour allouera à F004 ou F126 l'équivalent en francs congolais d'une somme de 1.000$ au titre d'indemnités compensatoires.

1373. Par ailleurs, la Cour est d'avis que le préjudice résultant du viol et donnant lieu à une atteinte au droit de la personne de F004, mérite également une réparation à raison, et sur base des mêmes considérations que dessus, de l'équivalent en franc congolais de la somme de 4.000$.

1374. Par contre, s'agissant de la prétention relative au dommage corporel allégué par les conseils de F004, la Cour estime qu'à défaut d'éléments probants, il n'y a pas lieu d'y faire droit.

1375.S'agissant enfin, des prétentions liées aux faits de meurtre, et consistant en la perte du mari et du grand-frère de F004, la Cour est également d'avis que cette perte constitue un dommage moral tel que spécifié par les conseils de ladite partie civile, lequel dommage donnera lieu à la réparation, et suivant les mêmes critères que ci-dessus, à raison de l'équivalent en francs congolais de la somme de 7.000$ pour compenser la douleur ressentie par F004 suite à cette perte.

1376.S'agissant, enfin, de la prétention de la partie civile F004 tendant à s'entendre la Cour condamner l'État congolais en qualité de commettant et de garant de la protection de toute la population congolaise, la Cour tout en renvoyant à sa motivation supra sur les demandes des parties civiles au sujet des faits de LUVUNGI, et tout en rappelant par ailleurs le fait que les conseils de F004 n'ont pas été à même de démontrer en quoi l'État congolais aurait failli à son obligation de protéger les parents et les biens de cette dernière, constate cependant et non sans surprise, que ces mêmes conseils ont pu assurer curieusement la défense des intérêts civils pour les victimes de l'assassinat et de la tentative d'assassinat des officiers et sous-officiers de l'armée congolaise, tués lâchement ou blessés grièvement à l'occasion de leur mission de protection de la population civile et de leurs biens, par des

insurgés du groupe armé NDC, ayant agi suivant les instructions de ce même prévenu Sheka.

1377. Ainsi donc, comme dans les cas précédents que dans l'espèce et les autres cas, la Cour mettra l'État congolais hors cause et se déclarera incompétente quant aux demandes civiles.

F003= (F143)

1378. Les conseils de F003 ou F143 ont retenus deux faits générateurs distincts ayant d'engendrés des dommages respectifs :

- ❖ Crime de guerre par meurtre ayant engendré des dommages psychologiques résultant de la mort du père, du frère et de la sœur de F003, faits infractionnels imputés aux combattants du NDC relevant de l'autorité du prévenu SHEKA :

- ❖ Crime de guerre par viol imputé aux combattants du NDC, ayant engendré :

- un dommage économique résultant de la prise en charge de l'enfant issu de ce viol ;
- un dommage corporel issu des coups de crosse administrés à F003 ou F143 durant l'acte du viol ;
- un dommage psychologique issu de traumatisme, perte de réputation.

1379. Les conseils des parties civiles ont sollicité la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'État congolais ou l'un à défaut de l'autre, le paiement de l'équivalent en franc congolais de 13.000$ au profit de F003 ou F143 pour tous les préjudices confondus.

1380. Au regard de ses conclusions juridiques des infractions susmentionnées et de la confrontation de celle-ci aux prétentions des parties, la Cour note que la responsabilité civile du prévenu Sheka est engagée à certains égards, en ce que tous les préjudices invoqués par F003, sauf celui résultant de la naissance d'un enfant suite aux actes de viol sur F003, faute des éléments

probants quant à ce, se révèlent évidents en ce que la perte de trois membres de la famille de F003 constitue un dommage affectif ; tandis que les actes de viol dont elle a fait l'objet en public ont porté atteinte à sa dignité et à sa réputation.

1381. Pour la Cour, ces préjudices méritent réparation en terme d'indemnités dont le montant global de l'équivalent en francs congolais de 12.000$, à raison de 5.000$ pour les préjudices résultant du meurtre et de 7.000$ pour celui du viol.

F001=(F156)

1382. Les dommages et les faits générateurs invoqués par les conseils de F001(F156) se présentent comme suit :

- ❖ Pillage des habits et de l'argent ayant engendré un dommage économique ;
- ❖ esclave sexuel et le viol ayant engendré
  - un dommage physique : conséquence permanente liée à sa capture comme;
  - un dommage moral (traumatisme)consécutif à sa capture pendant deux semaines ;
  - le meurtre de ses parents ayant engendré un dommage psychologique.

1383. Ainsi donc, les conseils de F001 ont sollicité de la Cour la condamnation du prévenu Sheka in solidum avec l'État congolais, en postulant l'équivalent en francs congolais de la somme de 30.000$usd.

1384. Face au silence des autres parties et reconduisant ses conclusions précédentes concernant l'État congolais, la Cour juge pertinentes les prétentions de F001, sauf en ce qui concerne le préjudice résultant des faits de pillage, puisque non compris dans les poursuites en ce qui la (F001) concerne ; de telle manière que se fondant sur les critères d'évaluation ci-haut indiqués(équité), et elle(Cour) allouera au titre d'indemnité le montant global de l'équivalent en Francs Congolais de 7.000$, à raison de 2.000$

pour le meurtre en compensation du prix de la douleur et 5.000$ pour compenser l'atteinte à sa réputation et à sa dignité.

F169 = F005

1385. Les faits générateurs ainsi que les dommages invoqués sont :

- **Le meurtre** de son mari a donné lieu à des dommages :
  - psychologiques
  - économiques.
- **l'esclavage sexuel ayant donné lieu aux dommages :**
  - Corporel lié à sa capture et détention comme esclave sexuel pendant 4 mois sans aucun traitement médical ;
  - psychologique du au traumatisme lié à sa capture pendant 4 mois comme esclave sexuel.

1386. Ainsi, les conseils de F005 ou F169 ont demandé la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'État congolais au paiement de l'équivalent en francs congolais de la somme de 13.000$.

1387. Ayant conclu, à la culpabilité du prévenu SHEKA pour ces deux chefs d'accusation, la Cour est convaincue, au regard des prétentions de F005, que le meurtre de son mari lui a privé une source de revenu qualifiée de dommage économique par ses conseils et lui a porté un coup dur sur le plan affectif ; tandis que l'infraction d'esclavage sexuel, sauf en ce qui concerne le traumatisme, faute d'une expertise quant à ce a, ainsi que, l'ont évoqué ses conseils, porté une atteinte à son honneur, à sa dignité et à sa réputation de femme.

1388. D'où, de l'avis de la Cour, tous ces préjudices méritent réparation, de la part du prévenu Sheka seul, et la Cour en appréciera le montant des indemnités en se référant à ses considérations ci-haut de la manière ci-après :

- l'équivalent en francs congolais la somme de 7.000$ pour compenser la perte de revenu et la douleur ressentie pour le meurtre de son mari ;

- l'équivalent en francs congolais de la somme de 5.000$ pour compenser l'atteinte à sa réputation et sa dignité de femme.

1389. Et au bout du compte, la Cour lui allouera l'équivalent en francs congolais de 12000$ pour tous les préjudices confondus.

- **F209 = F009**

1390. Les faits générateurs et les dommages invoqués par les conseils de F209 ou F009 sont :

- ❖ le pillage consistant en la perte de ses vêtements et des meubles meublent sa maison et ayant donné lieu à un dommage économique;
- ❖ le meurtre de son père et de sa mère ayant donné lieu aux dommages physiques, psychologiques et au traumatisme.

1391. Ainsi, les conseils de F009 ont sollicité de la Cour la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'État congolais ou l'un à défaut de l'autre au paiement de l'équivalent en francs congolais de la somme de 18.000$.

1392. Pour la Cour, d'autant plus que le prévenu Sheka a été reconnu coupable, il y a lieu d'accorder quelques mérites aux prétentions de la partie civile F009, en considérant que les effets vestimentaires et meublants dont elle a été dépouillée constituent ce qu'il convient d'appeler préjudices matériels, tandis que la douleur ressentie suite à la perte de son mari relève d'un dommage moral.

1393. Ainsi, procédant de la même manière que dessus (en tenant compte de l'équité), la Cour condamnera le prévenu Sheka seul au paiement au titre d'indemnités compensatoires de l'équivalent en francs congolais de 11.000$ au profit de F009, à raison de 1000$ pour la perte de ses biens et de10.000$ pour le pretium doloris.

- **F213**

1394. Selon les conseils de F213, les faits générateurs des dommages se présentent comme suit :

- ❖ Le crime de guerre par pillage consistant en la perte d'une moto appartenant à son beau-frère et ayant engendré un dommage économique ;
- ❖ Le crime de guerre par meurtre consistant en la perte de son mari et de son grand frère ayant engendré des dommages :
  - Physiques ;
  - Psychologique.

1395. Ainsi, les conseils de F213 ont sollicité la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'État congolais au paiement de l'équivalent en francs congolais de la somme de 24.000$.

1396. Comme pour les cas précédents, la Cour considère que les prétentions de F213 bénéficie de quelque mérite, sauf en ce qui concerne le préjudice découlant de la perte d'une moto encore que non seulement celle-ci n'était pas la propriété de F213 mais encore et surtout cette dernière n'a pas démontré en quoi cette perte lui aurait causé un quelconque préjudice pécuniaire.

1397.D'où, ne prenant en compte que le préjudice moral consistant en la perte des êtres chers, la Cour allouera au titre d'indemnités compensatoires du prix de la douleur, l'équivalent en francs congolais de la somme de 7.000$.

• F219

1398. Les deux faits générateurs des dommages sont :

- ❖ Le crime de guerre par pillage consistant en la perte d'un porc, de trois canards, de quatre poules, et quinze cochons dindes, ayant donné lieu au dommage dit économique ;
- ❖ Le crime de guerre par meurtre consistant en la perte de son mari et ayant occasionné les dommages physiques et psychologiques

1399. Ainsi, les conseils de F219 ont demandé la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'Etat congolais au paiement de l'équivalent en francs congolais de la somme de 12.000$.

1400. Aux yeux de la Cour, les prétentions de F219 sont, sauf en ce qui concerne le préjudice physique dont la nature n'a pas été spécifiée, fondées en partie au regard de la culpabilité avérée du prévenu SHEKA pour ces deux crimes, et qui a lieu de déclarer ce dernier seul responsable et d'allouer à F219 au titre d'indemnités compensatoires pour les préjudices retenus sur base de l'équité équivalent en francs congolais de la somme de 7230$, à raison de 230$ pour la perte de ses biens et de 7000$ pour la perte de son mari.

- **H234**

1401. Les faits générateurs du dommage sont :

- ❖ crime de guerre par pillage consistant en la perte de 600$ américains ayant occasionné un dommage dit économique

1402. Ainsi, les conseils de H234 ont sollicité de la Cour la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'Etat congolais au paiement de l'équivalent en francs congolais de la somme de 18.000$.

1403. Pour la Cour, la prétention de H234 parait non fondée dans la mesure où, il ressort sans équivoque, d'une part, des éléments du dossier que cette somme d'argent était la propriété de la mère de F234, et que d'autre part, celle-ci n' a pas démontré en quoi la spoliation de cette somme lui aurait causé préjudice.

- **H235**

1404. Les faits générateurs et les dommages invoqués sont :

- ❖ le crime de guerre par pillage : la perte de 20 tôles ayant occasionné un dommage dit économique

- ❖ Crime de guerre par meurtre : la mort de huit membres de sa famille, ayant occasionné les dommages physiques et psychologiques.

1405. D'où, les conseils de la partie civile H235 ont demandé la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'Etat congolais en postulant l'équivalent en francs congolais de la somme de 18.000$ au titre de dommage et intérêt.

1406. Le prévenu SHEKA ayant été reconnu coupable de ces deux chef d'accusation, la Cour juge fondée en partie les prétentions de F235, s'agissant aussi bien du préjudice qu'il convient de qualifier de matériel quant à la perte de ses 20 tôles, que de celui, sauf le préjudice dit physique dont la nature n'a pas été spécifiée, résultant de la mort d'un être cher (préjudice moral).

1407. À cet égard, la Cour condamnera le prévenu SHEKA seul à allouer au titre d'indemnités compensatoires au profit de H235 le montant global de l'ordre de l'équivalent en francs congolais de 12.300$, à raison de 300$ pour le dommage matériel et de 12.000$ au titre du prix de la douleur ressentie.

F238 = F002

1408. Les deux faits générateurs ainsi que les dommages invoqués sont :

- ❖ Le crime de pillage : perte des biens, à savoir 04 chèvres, des poules, des vêtements, ustensiles de cuisine, un poste téléviseur de 21 pouces de marque SHARP, un lecteur vidéo, un générateur électrique, une antenne Canal+ et une somme de 300$, ayant occasionné un dommage dit économique ;
- ❖ Crime de guerre par meurtre : *la mort de son mari* ayant occasionné *les dommages physiques et psychologiques.*

1409. D'où, les conseils de F238 ou F002 ont sollicité de la Cour la condamnation du prévenu SHEKA in solidum avec l'Etat congolais au paiement en francs congolais la somme de 18.000$.

1410. Sauf en ce qui concerne le dommage dit physique évoqué par les Conseils de F002, pour le motif évoqué ci-dessus, la Cour dira partiellement fondées les autres prétentions, et sur base de mêmes considérations que dessus, la Cour condamnera le prévenu SHEKA seul au paiement au titre d'indemnités compensatoires de l'équivalent en Francs congolais de la somme de 7700$ à raison de 700$ pour la perte des biens et de 7000$ pour le prix de la douleur ressentie.

H225

1411. Faits générateurs et dommages invoqués :

- ❖ Crime de guerre par meurtre : la perte de ses parents ayant donné lieu : aux dommages économiques et psychologiques
- ❖ Crime de guerre par atteinte à l'intégrité physique ayant donné lieu au dommage physique.

1412. Ainsi les Conseils de H225 ont demandé la condamnation du prévenu SHEKA au paiement in solidum avec l'Etat congolais de l'équivalent en francs congolais de la somme de 19.000$Usd.

1413. Partant de même de ses conclusions précédentes, la Cour est d'avis que les prétentions de H225 sont partiellement fondées en ce que la perte de ses parents constitue un dommage affectif, tandis que l'atteinte à son intégrité physique relève d'un préjudice corporel.

1414.A cet effet, la Cour condamnera le prévenu SHEKA seul au paiement à titre d'indemnités l'équivalent en Francs congolais de la somme 16000$ à raison de 3000$ pour atteinte corporelle et de 13.000$ pour compenser le prix de la douleur ressentie suite à la perte de ses parents.

E247

1415. Les faits générateurs et les dommages :

❖ Crime de guerre par enrôlement d'enfant ayant occasionné un dommage économique :

- la perte de la chance d'accéder à une éducation et l'apprentissage d'un métier.
- le dommage physique : mauvais traitement durant leur enrôlement et potentielles blessures subies durant les combats, transports des bagages jusqu'à PINGA.
- dommage psychologique : traumatisme lié à sa capture à l'âge de 10 ans, au meurtre de son père tué à machette devant lui, sa participation au combat ainsi que sa détention pendant six mois.
- Montant de D.I : l' équivalent en francs congolais de la somme de 26.000$ à charge de SHEKA in solidum avec l'Etat congolais.

1416. Aux yeux de la Cour, le dommage consistant en la perte de la chance d'accéder à une éducation et l'apprentissage d'un métier, parait incertain et non susceptible de réparation dans la mesure où il ressort des éléments du dossier que la victime n' a passé que trois mois dans les rangs du NDC et qu'au moment de son enrôlement, elle n'étudiait même plus.

1417. Il en est de même, estime la Cour des dommages corporels résultant des blessures éventuelles qu'aurait subies ladite victime durant son séjour au sein de ce groupe.

1418. Par contre, la Cour retiendra le dommage corporel en raison des charges qui lui ont été fait transporter et à celui résultant de son utilisation et de sa participation aux combats, actes jugés susceptibles d'impressionner à toute vraisemblance n'importe quel enfant de son âge.

1419. S'agissant du dommage qui résulterait de la mort des parents de E247, la Cour estime qu'il ne peut donner lieu à aucune réparation d'autant plus que les faits s'y rapportant n'ont pas fait l'objet des poursuites en l'espèce.

1420. Ainsi, et sur base des considérations ci-dessus, la Cour condamnera le prévenu SHEKA seul au paiement de l'équivalent en Francs congolais, en tenant compte de l'équité, de 10.000$ pour tous les préjudices confondus.

E249

❖ Faits générateurs : crime de guerre par enrôlement d'enfant ;

❖ Préjudices allégués :

- Dommages économiques consistant à la perte de chance d'accéder à une éducation et l'apprentissage d'un métier suite au recrutement.
- Dommages physiques consistant au mauvais traitement durant l'enrôlement et potentiel blessures subis durant les combats.
- Dommages psychologique consistant au traumatisme lié à sa capture à l'âge de 13 ans, à sa participation forcée au combat, perpétration des mauvais actes (pillage, vol, viol et tueries).
- Dommages économique, physique et psychologique suite au meurtre de ses parents.

❖ Montant postulé équivalent en francs congolais de 13000$

1421. Le prévenu SHEKA ayant été reconnu coupable de crime de guerre par enrôlement d'enfant à l'égard de E249, et étant donné que les moyens à l'appui des prétentions de E249 se révèlent les mêmes que ceux présentés pour le cas précédent, la Cour renvoie à sa motivation ci-dessus et la reconduit en disant partiellement fondées les prétentions de E249 et en condamnant le prévenu SHEKA seul au paiement de l'équivalent en francs congolais la somme de 5.000$ au titre d'indemnités pour les préjudices retenus.

E251

❖ **Faits générateurs** :

- Crime de guerre par enrôlement d'enfant ;
- Préjudices :
  - dommages économiques résultant de la perte de la chance d'accéder à une éducation et l'apprentissage d'un métier suite au recrutement.
- Dommages physiques constitués de mauvais traitement durant l'enrôlement et potentiels blessures subis durant les combats.
- Dommages psychologiques : traumatisme liés à sa capture, à sa participation forcée aux combats, la commission des crimes tels que le meurtre et sa longue détention au sein du NDC ;

1422. Montant postulé : l'équivalent en francs congolais de la somme de 6.000$ au titre des dommages intérêts, à charge du prévenu SHEKA in solidum avec l'Etat congolais.

1423. Ayant constaté que les moyens développés par les conseils de victimes d'enrôlement d'enfant à l'appui de leurs prétentions demeurent identique pour toutes ces victimes, la Cour fait sienne sa motivation ci-dessus et la reconduit en condamnant le prévenu SHEKA seul au paiement au titre d'indemnités compensatoires pour tous les préjudices retenus, l'équivalent en francs congolais de la manière que voici au profit de :

❖ **E251** : 4000$;

❖ **E262 :** 3000$ sur les 6000$ postulés ;

C. S'agissant des victimes des faits liés à la mort du Colonel CHUMA

1°) Pour la mère, le fils et la sœur du Colonel CHUMA

1424. Leurs conseils ont allégué les préjudices ci-après résultant l'infraction de l'assassinat du Colonel CHUMA, mise à la charge des prévenus SHEKA et LUKAMBO : - - **Dommage moral** : perte d'un être cher ;

- dommage matériel : perte de moyens de leur survie.
- postulations : condamnation des prévenus SHEKA et LUKAMBO in solidum avec l'Etat Congolais ou les uns à défaut des autres au paiement de la somme de 500.000.000 de Francs Congolais au titre des dommages et intérêts.

1425. Face au silence de la défense, et considérant le fait que la culpabilité des prévenus SHEKA et LUKAMBO a été établie respectivement en tant qu'auteurs intellectuel et matériel, la Cour estime que les moyens des parties civiles sont pertinents, dans la mesure où la perte d'un être cher, non seulement suscite un sentiment de douleur, mais est également susceptible de causer un préjudice matériel évalué en la perte de revenu ou de moyen de subsistance, ainsi l'ont indiqué les parties civiles.

1426. Ainsi, étant d'avis que toutes les conditions de la responsabilité civile fondée sur l'article 258 CCCL III, sont réunies, la Cour dira partiellement fondées les prétentions des parties civiles, et condamnera solidairement les prévenus SHEKA et LUKAMBO à payer , l'un à défaut de l'autre, la somme de 42.000.000FC au profit de toutes les trois parties civiles sus citées, au titre d'indemnités compensatoires pour les préjudices subis.

2°) Pour le Lieutenant NKULU et le Premier sergent MAKELELE

1427. Les conseils de ces deux parties civiles ont prétendu que leurs clients ont subi des préjudices corporels du fait de l'infraction de la tentative d'assassinat reprochée aux prévenus SHEKA et LUKAMBO, et ont sollicité la condamnation de ces deux prévenus in solidum avec l'Etat Congolais ou les uns à défaut des

autres au paiement de la somme de 200.000.000 de Francs Congolais à chacune de ces deux parties civiles, au titre des dommages et intérêts pour les préjudices corporels subis (perte de son œil gauche pour la partie civile NKULU, perte de ses certaines dents pour la partie civile MAKELELE).

1428. La Cour estime que les moyens développés par les conseils de deux parties civiles portent quelque mérite, dans la mesure où les préjudices évoqués résultent sans équivoque de l'infraction de la tentative d'assassinat dont les prévenus SHEKA et LUKAMBO se sont rendus coupables.

1429. Ainsi, il va sans nul doute de soi qu'ils doivent en répondre en engageant leurs responsabilités civiles individuelles.

1430. Eu égard à tout ce qui précède, et étant d'avis que les préjudices allégués par les deux parties civiles sont les résultats efficients et adéquats des faits infractionnels sus évoqués, la Cour dira partiellement fondée les prétentions de chacune des parties civiles, en condamnant les prévenus SHEKA et LUKAMBO seuls au paiement chacun, au titre d'indemnités compensatoires pour les préjudices corporels subis, de 10.000.000 de Francs Congolais à chacune des parties civiles.

1431. S'agissant de la demande de la partie civile PILIPILI, la Cour se réservera de statuer faute de postulation.

1432. Quant à la responsabilité de l'Etat congolais pris pour civilement responsable, la Cour renvoie à sa motivation supra quant à ce, et la reconduit tout en relevant le caractère à la fois illogique et contradictoire de la démarche des conseils des parties civiles qui tout en reprochant à l'Etat congolais de n'avoir pas protégé la population civile contre les actes répréhensibles des combattants du NDC, sollicitent en même temps sa condamnation (de l'Etat congolais) pour des faits infractionnels pourtant imputés auxdits combattants.

1433. S'agissant enfin, de la demande de l'Etat congolais d'être indemnisé en raison des dommages socio-économiques résultant du fait de la présence de la coalition NDC – FDLR sur le territoire de WALIKALE, la Cour la dira non fondée pour le motif pris de ce qu'aucune prévention portant sur la destruction de l'environnement n'a fait l'objet de poursuite dans le cadre du présent procès.

1434. De ce qui précède, la Cour déboutera l'État congolais de sa demande.

PAR CES MOTIFS

LA COUR MILITAIRE OPERATIONNELLE,

1435. Statuant publiquement et contradictoirement à la majorité de voix des membres de sa composition, après vote au scrutin secret ;

1436. Le Ministère Public entendu ;

1437. Vu le statut de la Cour pénale Internationale en ses articles 5.b) -c) ; 7.a), f), g), k ; 8.2.c), i), e) -v, vi, vii, viii,22, 25. 3, b), c), d), 28.a. i), ii), 30, 63.1, 66, 68, 69, 73, 77.1.b)

1438. Vu les protocoles additionnels I et II aux quatre conventions de Genève ;

1439. Vu la constitution de la République en ses articles 17 al 8, 149 et 156 ;

1440. Vu le Code Judiciaire Militaire en ses articles 1, 2, 4, 6, 18 et ss, 27, 32, 55, 76, 77, 214-215, 226,230, 231, 237, 244, 246, 247, 249 et ss, 256, 257, 260 et ss 274-275, 317 et ss ;

1441. Vu le Code de procédure pénale en son article 122 ;

1442. Vu la loi n° 09/001 du 10 janvier 2009, portant protection de l'enfant, en ses articles 1, 2 et 188 ;

1443. Vu le Code Civil Congolais, livre troisième, en ses articles 258 et 260 al 1 et 3 ;

DISANT DROIT

1. Quant à l'exception d'incompétence personnelle en raison de la minorité d'âge, soulevée par le prévenu LUKAMBO Jean-Claude

1444. La Cour la déclare fondée en partie ; et en conséquence, se déclare incompétente pour des faits commis par le prévenu LUKAMBO dans sa minorité durant la période allant de 2008 à 2009, la date de sa naissance non incluse ;

1445. Par contre se déclare compétente pour le surplus ;

3. Quant à l'action publique.

1446. A la question de savoir si les prévenus mis en cause sont coupables des faits infractionnels mis à leur charge, s'il y a lieu de retenir en leur faveur des circonstances atténuantes, des causes de justification objectives ou subjectives, des causes absolutoires, ou les sursis, s'il y a lieu de leur appliquer une peine de servitude pénale et une peine complémentaire.

A. S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA

1447. La Cour répond par :

- OUI pour les crimes de guerre par meurtre à l'encontre des personnes déclarées par F001, F002, F003, F004, F005, F009, H235, F219 et F213 ; et par conséquent, le condamne sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes à la servitude pénale à perpétuité pour chacun des crimes susvisés ;
- NON pour les crimes commis à l'encontre d'autres personnes déclarées par les autres victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce;

- OUI pour les crimes de guerre par viol à l'encontre des victimes F001, F003, F004 et F005 ; et le condamne, par conséquent, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes à la servitude pénale à perpétuité pour chacun des crimes susvisés ;

- NON pour les crimes commis à l'encontre des autres victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce ;

- OUI pour les crimes de guerre par esclavage sexuel à l'encontre des victimes F001 et F005 ; en conséquence le condamne pour chacun de ces crimes, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes à la servitude pénale à perpétuité ;
- NON pour les crimes commis à l'encontre des autres victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce ;

- OUI pour les crimes de guerre par pillage au détriment des victimes F002, F004, F009, F213 , F219 et H235; en conséquence le condamne pour chacun de ces crimes, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes, à la servitude pénale à perpétuité ;

- NON pour les crimes de guerre par pillage commis au détriment des autres victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce ;

- OUI pour les crimes de guerre par torture (atteinte à l'intégrité physique) sur les personnes de H225 et H234; en conséquence le condamne pour chacun de ces crimes, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes, à la servitude pénale à perpétuité ;

- NON pour les crimes de guerre les crimes de guerre par torture (atteinte à l'intégrité physique) commis sur les autres

victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce ;

- OUI pour les crimes de guerre par enrôlement d'enfants commis sur les E 253(E261), E247, E249, E 251, et E262 ; en conséquence le condamne pour chacun de ces crimes, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes, à la servitude pénale à perpétuité ;
- NON pour les crimes de guerre par enrôlement d'enfants commis sur les autres victimes ; et l'en acquitte au profit du doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais quant à ce ;

- NON pour le crime contre l'humanité par viol ; en conséquence, l'en acquitte pour doute en le renvoyant de toutes fins des poursuites sans frais ;
- OUI pour participation à un mouvement insurrectionnel par occupation à force ouverte, par provocation des rassemblements des insurgés, le port d'arme, substitution à l'autorité de l'État, procuration des armes et munitions aux insurgés, la direction, organisation ou commandement du mouvement insurrectionnel ; en conséquence, le condamne pour chacun de ces chefs à 15 ans de servitude pénale principale avec admission des circonstances atténuantes tenant lieu de sa qualité de délinquant primaire ;
- OUI pour assassinat et tentative d'assassinat ; en conséquence le condamne à 20 ans de servitude pénale principale pour chacun de ces chefs avec admission des circonstances atténuantes tenant lieu de sa qualité de délinquant primaire ;
- Non pour vol à mains armées ; en conséquence l'en acquitte au bénéfice du doute et le renvoie de toutes fins des poursuites sans frais.

- Non pour l'enrôlement d'enfant (article 188 de la loi portant protection de l'enfant) en conséquence l'en acquitte au bénéfice du doute et le renvoie de toutes fins des poursuites sans frais.

1448. Prononce une peine unique la plus forte soit la servitude pénale à perpétuité assortie d'une durée minimale de sureté incompressible de 10 ans.

1449. Confirme sa détention

B.**Pour NZITONDA HABIMANA Séraphin alias Lionceau,**

1450. La Cour répond par :

- **Non**, pour les crimes contre l'humanité par actes inhumains de caractère analogue causant intentionnellement de grandes souffrances ou des atteintes graves à l'intégrité physique ou mentale et par torture ; en conséquence, l'en acquitte en le renvoyant de toutes fins de poursuites sans frais ;
- **OUI**, pour le crime contre l'humanité par viol ; en conséquence, le condamne à la servitude pénale à perpétuité, sans admission des circonstances atténuantes ni sursis ni telles autres causes ;
- **Oui**, pour vol à mains armées et participation à un mouvement insurrectionnel ; en conséquence, le condamne respectivement à 15 ans et à 20 ans de servitude pénale avec admission des circonstances atténuantes résultant de sa qualité de délinquant primaire ;

1451. Prononce une peine unique la plus forte soit la servitude pénale à perpétuité assortie d'une durée minimale de sureté incompressible de 10 ans.

1452. Confirme son arrestation.

C. Pour LUKAMBO Jean Claude alias KAMUTOTO

1453. La Cour répond par :

- **Oui**, pour participation à un mouvement insurrectionnel ;

- **Oui**, pour association des malfaiteurs ;

- **Oui,** pour assassinat ;

- **Oui**, pour tentative d'assassinat ; en conséquence, le condamne comme suit avec le bénéfice des circonstances atténuantes liées à sa qualité de délinquant primaire et à son jeune âge à :

- Dix (10) ans de servitude pénale principale pour participation à un mouvement insurrectionnel ;

- Dix (10) ans de servitude pénale principale pour association des malfaiteurs ;

- Quinze (15) ans de servitude pénale principale pour assassinat ;

- Quinze (15) ans de servitude pénale principale pour tentative d'assassinat ;

1454. Prononce une peine unique, la plus forte, soit 15 ans de servitude pénale principale.

1455. Confirme son arrestation.

D. Pour NDOOLE BATECHI Jean

1456. La Cour répond par **:**

- **Non** pour toutes les infractions mis à sa charge ; en conséquence, l'en acquitte en le renvoyant de toutes fins de poursuites sans frais ;

1457. Ordonne sa libération immédiate.

3.QUANT AUX INTÉRÊTS CIVILS

1458.Déclare recevables en la forme toutes les actions civiles en réparation.

1459. Quant à leur objet :

❖ Dit partiellement fondées les demandes en réparation des victimes ci-après et condamne le prévenu SHEKA au paiement

à chacune d'elles, au titre d'indemnités pour les préjudices subis, de l'équivalent en francs congolais des sommes de :

- **F126 = F004 :12.000$**
- **F143 = F003 : 4.000$**
- **F169 = F005 :12.000$**
- **F209 : 11.000$**
- **F213 : 7.000$**
- **F219 : 7.230$**
- **H235 : 12.300$**
- **H234 : 7.000$**
- **E 253 : 5.000$**
- **E249 : 5.000$**
- **E251 : 4.000$**
- **F156 : 7.000$**
- **H225 : 16.000$**
- **E262 : 3.000$**
- **E247 : 10.000$**

❖ Dit partiellement fondées les demandes des parties civiles :

- KABUYA KABENE CHIRIMWAMI, MATABISHI CHUMA et KAMUTEIRE et condamne solidairement les prévenus SHEKA et LUKAMBO l'un à défaut de l'autre au paiement à titre d'indemnités pour les préjudices subis la somme de 42.000.000 FC au profit de toutes ces victimes ;

❖ Dit partiellement fondées les demandes des parties civiles :

- NKULU DANIEL ,MAKELELE MUHIGIRA et condamne le prévenu SHEKA et LUKAMBO chacun au paiement à titre d'indemnités pour les préjudices subis les montants de : 5.000.000 FC au profit de la partie civile NKULU et de 2.500.000 FC au profit de la partie civile MAKELELE.

- ❖ Se déclare incompétente de connaitre des demandes de 633002 ,633005 et 633004 ainsi que celles des autres parties civiles en ce qui concerne le prévenu SHEKA ;
- ❖ Dit partiellement fondées les demandes des victimes ci-après, et condamne le prévenu NZITONDA au paiement au titre d'indemnités pour les préjudices subis, l'équivalent en francs congolais de :
  - **5.500$: au profit de 633002 ;**
  - **5.500$: au profit de 633005 ;**
  - **5.500$: au profit de 633004.**
- ❖ Se déclare incompétente de statuer sur les demandes desdites parties civiles concernant les crimes contre l'humanité par actes analogues et torture, et sur celles des autres parties civiles ;
- ❖ Dit non fondée la demande de la RDC et de H234 et l'en déboute ;
- ❖ Dit qu'il n'y a pas lieu de déclarer pour civilement responsable la RDC et l'en décharge ;
- ❖ réserve de statuer sur l'action de la partie civile PILIPILI ;

1460. Met les Frais d'instance à charge des condamnés, à raison de :

- **Prévenu NTABO NTABERI SHEKA : 640.000 FC**
- **Prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin : 640.000 FC**
- **Prévenu LUKAMBO Jean-Claude : 547.000 FC**

1461. Dit que lesdits frais seront payables à la huitaine ou à défaut, ils subiront 08 jours de contrainte par corps.

1462. Ainsi, arrêté et prononcé à l'audience publique du 23 Novembre 2020, à laquelle siégeaient :

1. Le Lieutenant-colonel Magistrat NSA OBAL Dénis, Premier Président ;

2. Le Lieutenant-colonel Magistrat DISIMO YATIKEKE Claude, Président et Membre ;
3. Le Capitaine de Frégate ILANGA MPIA LEVI ;
4. Le Major MALUDI MALUNDAMA Pierrot ;
5. Le Major MALUMBA LUABA Albert ;

Tous juges assesseurs.

1463. Avec le concours du Colonel Magistrat NDAKA MBWENDI Hyppolite, Auditeur militaire supérieur près la Cour militaire opérationnelle, représentant l'officier du ministère public et, l'assistance du Major MADOLI NZOKI Guy Martin, Greffier du siège.

Le greffier **Le Premier Président**



TABLE DES MATIÈRES

ARRET DEFINITIF 1
AU NOM DU PEUPLE 1
« DISANT DROIT 43
« DISANT DROIT 45
« DISANT DROIT 46
« PAR CES MOTIFS 52
« DISANT DROIT 52
« PAR CES MOTIFS 56
« PAR CES MOTIFS : 57
« PAR CES MOTIFS 63
« PAR CES MOTIFS 63
« PAR CES MOTIFS 64
« PAR CES MOTIFS 64
ARRET 65
I. QUANT À LA FORME ET DE LA PROCEDURE 66
I.1. De la saisine de la Cour et de la recevabilité de l'action répressive 66
I.2. De la saisine et de la recevabilité des actions civiles 67
I.3. De la compétence de la Cour à l'égard des prévenus mis en cause 69
I.3.1. De l'incompétence de la Cour à l'égard du prévenu LUKAMBO concernant les faits du mouvement insurrectionnel, tiré de sa minorité d'âge. 69
I.3.2 De l'appréciation d'office par la Cour de sa compétence 70
I.4. De la jonction des instances 71
1.4.1 Des mesures de protection des victimes et/ou témoins 72
I.4.2 De l'interprétariat 74
I.4.3. De l'état de la procédure 74
II. QUAND AU FOND 74
II.1. DES FAITS ALLÉGUÉS 74
II.1.2. DU CONTEXTE HISTORIQUE ET EVENEMENTIEL 79
II.1.2.1. De la présentation géographique et administrative du territoire de WALIKALE. 79
II.1.2.2. Coordonnées géographiques 81
II.1.2.3. Climat 81
II.1.2.4. Relief 81

II.1.2.5. Faune et flore.....81

II.1.2.6. Sur le plan administratif.....82

II.1.2.7. De l'administration de la justice.....82

II.1.2.8. Signification historique de « WALIKALE ».....82

II.1.2.9. Des groupes ethniques.....83

II.1.2.10. Des données démographiques.....83

II.1.2.11. Des causes de l'instabilité et de l'insécurité dans le territoire de WALIKALE.....84

II.1.2.12. DU GROUPE ARMÉ « NDUMA DEFENCE OF CONGO » « NDC » ET DES AUTRES GROUPES ARMÉS.....91

II.1.2.12.1. LE NDC.....91

II.1.2.12.1.1. Structure du NDC.....93

II.1.2.12.1.2.DE LA LOGISTIQUE DU NDC.....94

II.1.2.12.1.2.1. De l'armement.....94

II.1.2.12.1.2.2. De l'habillement et de la subsistance.....95

II.1.2.12.1.2.3. Des moyens de communication......95

II.1.2.12.1.3. DES FINANCES DU NDC.....95

II.1.2.12.1.4. STRATEGIES DU NDC.....95

II.1.2.12.1.5. DE SERVICE DE LA POLICE DU NDC.....95

II.1.2.12.2. DES AUTRES GROUPES ARMES EN PRESENCE......96

II.1.2.12.2.1. LES FDLR.....96

II.1.2.12.2.1.1. Structure et effectifs des FDLR.....96

II.1.2.12.2.1.2. De la formation et du recrutement.....97

II.1.2.12.2.1.3. Services de renseignements et discipline.....97

II.1.2.12.2.1.4. De l'armement.....97

II.1.2.12.2.1.5. De la logistique.....98

II.1.2.12.2.2. L'APCLS.....98

II.1.2.12.2.3. Le groupe armé NYATURA.....99

II.2.13. DE LA RELATIVE COHABITATION DU NDC AVEC D'AUTRES GROUPES ARMÉS ET DE L'ATTAQUE DE LA LOCALITÉ DE LUVUNGI ET SES ENVIRONS EN 2010......99

II.1.2.14. Des affrontements armés entre le NDC et les groupes armés FDLR-APCLS-NYATURA......101

II.1.2. DE LA DISCUSSION FACTUELLE.....103

II.1.2.1. DES FAITS SE RAPPORTANT AU MOUVEMENT INSURRECTIONNEL MIS À CHARGE DE TOUS LES PRÉVENUS.....104

II.1.2.2. DES FAITS SE RAPPORTANT AUX EVENEMENTS DE LUVUNGI MIS A CHARGE DES PREVENUS NTABO NTABERI SHEKA ET NZITONDA HABIMANA Séraphin. 122

II.1.2.2.1. S'agissant du prévenu NZITONDA HABIMANA Séraphin 123

II.1.2.2.2. S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA 137

II.1.2.3. DES FAITS SE RAPPORTANT AUX CRIMES DE GUERRE. 143

II.1.2.3.1. Du contexte 147

II.1.2.3.2. Du rôle et de la place du prévenu SHEKA au sein du groupe armé NDC durant les affrontements armés 149

II.1.2.3.3. Des allégations de mort d'hommes. 153

F209 : 167

H235 : 169

Septième procès-verbal F219 179

F001 185

F003 187

F004 188

F005 189

F001(F156) 191

F005 (F169) 191

H225 193

H 234 194

III.1.2.3.8. Des allégations sur l'appropriation forcée des biens 194

F002 194

F004 (F126) 195

F009 (F209) 196

F213 196

F219 197

H235 197

E251 199

E262 202

E274 204

E253 (E261) 207

E247 209

E249 210

II.1.2.4. LES FAITS SE RAPPORTANT A LA MORT DU COLONEL CHUMA et sa suite, mis à charge de NTABO NTABERI SHEKA et LUKAMBO Jean-Claude Alias KAMUTOTO 212

Le Premier Sergent Major MAKELELE 216

Le lieutenant NKULU 218

III.1. De la charge de la preuve 224

II.2. Preuves retenues par la cour et les critères d'appréciation du poids à accorder aux preuves 224

II.2.1. Les preuves retenues par la Cour 224

II.2.2. Des preuves examinées 225

IV.2. DU DROIT APPLICABLE 233

Des Infractions militaires 236

IV.2. 1. DE LA MODIFICATION DES QUALIFICATIONS PAR LA COUR 237

IV.2.2. DU CHANGEMENT DE MODE DE RESPONSABILITE 241

IV.2.3. NULLUM CRIMEN, NULLA POENA SINE LEGE 242

IV.2.4. DE L'EXTENSION DE LA SAISINE DE LA COUR 242

IV.2.5. DES QUALIFICATIONS MULTIPLES 245

IV.2.6. DU CONFLIT DES LOIS 250

IV.3. DE L'ANALYSE JURIDIQUE DES INCRIMINATIONS RETENUES 253

IV.3.1. DES INCRIMINATIONS RELEVANT DU STATUT DE LA COUR PÉNALE INTERNATIONALE 253

IV.3.1.1. De la prévention de crime contre l'humanité mise à charge de NZITONDA HABIMANA Séraphin et NTABO NTABERI SHEKA. 254

IV.3.1.1.1. Notions de crime contre l'humanité 254

IV.3.1.1.2. Des éléments constitutifs de crime contre l'humanité. 257

CONCLUSIONS JURIDIQUES PARTIELLES SUR LES ELEMENTS CONTEXTUELS DU CRIME CONTRE L'HUMANITE 267

2. DES FORMES DE RESPONSABILITE 273

3. ELÉMENTS SUBJECTIFS OU INTELLECTUELS DE LA RESPONSABILITÉ PÉNALE INDIVIDUELLE. 280

1. Du viol 286

..... 289

CONCLUSIONS PARTIELLES SUR LES ELEMENTS CONSTITUTIFS DU VIOL ENTANT QU'ELEMENT SPECIFIQUE DE CRIME CONTRE L'HUMANITE 289

CONCLUSIONS SUR LES MODES DE RESPONSABILITÉS S'AGISSANT DU PREVENU NZITONDA 291

CONCLUSIONS JURIDIQUES S'AGISSANT DU MODE DE RESPONSABILITE A L'EGARD DU PREVENU SHEKA 293

IV.3.1.2. DES CRIMES DE GUERRE A CHARGE DE NTABO NTABERI SHEKA 299

CONCLUSION JURIDIQUE SUR L'ELEMENT CONTEXUEL 320

B. LA RESPONSABILITE DU CHEF MILITAIRE ET AUTRES CHEFS HIERARCHIQUES OU DE LA FORME DE RESPONSABILITE. 320

I. Des éléments objectifs ou matériels (actus reus) 322

Des indicateurs pouvant permettre de considérer qu'une autorité possède un contrôle effectif 325

C. LES ÉLÉMENTS SPÉCIFIQUES DES CRIMES DE GUERRE. 335

2. DU VIOL COMME CRIME DE GUERRE 343

4. LE PILLAGE D'UNE VILLE OU D'UNE LOCALITE MEME PRISE D'ASSAUT 352

5. UTLISATION, CONSCRIPTION OU ENROLEMENT D'ENFANTS 354

6. DESTRUCTION OU SAISIE DES BIENS DE L'ENNEMI 363

7. DE L'ATTEINTE A L'INTEGRITE PHYSIQUE (Cfr tortures) 367

IV.3.2. DES INFRACTIONS RELEVANT DU CODE PENAL MILITAIRE 370

IV.3.3. DES INFRACTIONS RELEVANT DU CODE PENAL ORDINAIRE 376

IV.4. DE L'EXAMEN DU FONDEMENT DE L'ACTION CIVILE 386

F003= (F143) 404

F001=(F156) 405

F169 = F005 406

F209 = F009 407

F219 408

H234 409

H235 409

F238 = F002 410

H225 411

E247 411

E249 413

E251 414

C. S'agissant des victimes des faits liés à la mort du Colonel CHUMA 414

2°) Pour le Lieutenant NKULU et le Premier sergent MAKELELE 415

PAR CES MOTIFS 417

LA COUR MILITAIRE OPERATIONNELLE, ... 417

DISANT DROIT 418

1. Quant à l'exception d'incompétence personnelle en raison de la minorité d'âge, soulevée par le prévenu LUKAMBO Jean-Claude 418

3. Quant à l'action publique. 418

A. S'agissant du prévenu NTABO NTABERI SHEKA 418

B. **Pour NZITONDA HABIMANA Séraphin alias Lionceau,** 421

C. Pour LUKAMBO Jean Claude alias KAMUTOTO 421

D. Pour NDOOLE BATECHI Jean 422

3.QUANT AUX INTÉRÊTS CIVILS 422