

De heer H. Grootewal
Fresh Mushrooms Ltd.
e-mail: freshmushrooms@freshmushrooms.nl

Prinsengracht 708
1017 LA Amsterdam
tel +31(0)20 - 622 30 77
fax +31(0)20 - 420 60 31

Amsterdam, 12 februari 2021

Inzake : Fresh Mushrooms/ Advies
40549 PL/pl

Geachte heer Grootewaal,

U hebt mij verzocht u juridisch te adviseren over de door uw bedrijf Fresh Mushrooms gekweekte en verhandelde truffels. Het gaat om het ondergrondse substraat, ofwel het sclerotium, van de *Psilocybe mexicana*, een psychoactieve paddestoel. Uw bedrijf kweekt deze truffels op professionele wijze vanuit een decennialange ervaring. Uw product valt volgens de Europese richtlijnen onder de categorie voedingssupplementen.¹ Het voldoet volledig aan de daarvoor geldende veiligheidsnormen. Daarnaast bevat het door de bijzondere teeltwijze een constante hoeveelheid psilocybine van 1 tot 2 milligram per gram verse truffel. Dit maakt deze door uw bedrijf gekweekte truffel zeer geschikt voor de therapeutische toepassing van 'microdosering' van natuurlijk gekweekte psilocybine. Zoals vermeld op de website van uw bedrijf, kan een dergelijke toediening op natuurlijke wijze bijdragen aan een algeheel beter mentaal en fysiek functioneren en het behandelen van psychische problemen zoals depressies, verslavingen en posttraumatische stressstoornissen.²

Uw vraag betreft de juridische status van uw product in Nederland.

De status van de psychoactieve truffel internationaal

De door uw bedrijf gekweekte truffel bevat van nature een geringe doch constante hoeveelheid psilocybine.

¹ Truffels vallen voor de Europese richtlijnen onder de categorie 'kruiden en botanicals'. De EFSA, European Food safety Authority, schaaft paddenstoelen en dus ook truffels onder botanicals,. Zij schrijft op haar website <https://www.efsa.europa.eu/en/topics/topic/botanicals>: "*Botanicals and derived preparations made from plants, algae, fungi or lichens have become widely available on the EU market in the form of food supplements.*"

² Zie voor de website van Fresh Mushrooms: www.freshmushrooms.nl

Psilocine en psilocybine staan als verboden stoffen vermeld op lijst I van het Psychotrope Stoffen Verdrag van de Verenigde Naties van 1971. Dat betekent dat de bij het verdrag aangesloten landen, waaronder o.a. Nederland en de Verenigde Staten, de verplichting hebben deze stoffen strafbaar te stellen.³ Deze mogen niet vrij worden verhandeld, behoudens onder specifieke voorwaarden voor wetenschappelijke en/of medische doeleinden.

Voor uw vraag is van belang dat het Psychotrope Stoffen Verdrag echter alleen de op de lijsten vermelde psychoactieve stoffen heeft willen verbieden en niet de diverse organismen waarin deze stoffen van nature voorkomen, zoals bijvoorbeeld de psychoactieve paddenstoel en haar ondergrondse substraat, de truffel.⁴ In de vergadering van de United Nations over het verdrag zei één van de afgevaardigden hierover: *“that it is not worth attempting to impose controls on biological substances from which psychotropic substances could be obtained.”*⁵

Psychotrope stoffen komen van nature voor in diverse levende organismen, waaronder planten, cactussen, paddestoelen, vissen en noten. De opstellers van het verdrag erkenden expliciet dat een poging deze organismen te verbieden, de uitroeiing en vernietiging zou impliceren van een onvoorspelbare variëteit aan planten, dieren en andere levende organismen. Het officiële commentaar op het verdrag is volstrekt helder over het feit dat dit nooit de bedoeling is geweest. Organismen die van nature psychoactieve stoffen bevatten en niet als zodanig op één van de lijsten zijn geplaatst, vallen niet onder de controle van het verdrag. Dit geldt ook voor de psychoactieve paddestoel. In de woorden van het commentaar: *“Neither the crown, fruit, mescal button of the Peyote cactus nor the roots of the plant Mimosa Hostilis nor Psilocybe mushrooms themselves are included in Schedule I, but only their respective active principals Mescaline, DMT and Psilocybe (Psilocine, Psilotsin).”*⁶

Dit impliceert dat de bij het Psychotrope Stoffen Verdrag aangesloten staten geen verplichting hebben om psychoactieve paddestoelen of truffels strafbaar te stellen. Wel zijn ze verplicht om de stoffen psilocybine en psilocine zelf te verbieden en niet anders dan voor medische en/of wetenschappelijke doeleinden toe te laten.

Het verdrag geeft de individuele lidstaten daarnaast de vrijheid strengere restricties te verbinden aan het bezit van en de handel in psychoactieve stoffen, dan wel organismen waarin deze van nature voorkomen.⁷ Dit is in Nederland tot tweemaal toe gebeurd.

De status van de psychoactieve paddestoel in Nederland

³ Verdrag inzake Psychotrope Stoffen, Wenen, 21 februari 1971, artikelen 5, 7 en 22.

⁴ Commentary on the Convention on Psychotropic Substances, Vienna, 21 February 1971, United Nations New York, 1976/CN/7/589, Reservations under art. 32, sub 5, p. 385.

⁵ Dit was de afgevaardigde van de Verenigde Staten, Records 1971, Volume II, p. 38/39.

⁶ Commentary on the Convention on Psychotropic Substances, Vienna, 21 February 1971, Reservations, art. 32, p. 386.

⁷ Verdrag inzake Psychotrope Stoffen, Wenen, 21 februari 1971, artikel 23.

De INCB ofwel International Narcotics Control Board van de Verenigde Naties, dat toezicht houdt op de naleving door de lidstaten van het Psychotrope Stoffen Verdrag, schreef in 2001 aan de Nederlandse autoriteiten over psychoactieve paddestoelen: *“As you are aware, mushrooms containing the above substance are collected and abused for their hallucinogenic effects. As a matter of international law, no plants (natural material) containing psilocine and psilocybine are at present controlled under the Convention on Psychotropic Substances of 1971. Consequently, preparations made of these plants are not under international control and, therefore, not subject to any of the articles of the 1971 Convention.”*⁸

De Nederlandse Hoge Raad volgde deze uitleg van het verdrag en besloot in 1998 en 2002 dan ook dat organismen die van nature psychoactieve stoffen bevatten zoals hallucinogene paddestoelen en truffels, niet strafbaar zijn, zolang ze zelf niet als zodanig op de lijsten van de Nederlandse Opiumwet stonden vermeld. Tegelijkertijd echter nam de Hoge Raad de vrijheid om hierop een restrictie aan te brengen. Natuurproducten die niet staan vermeld op de lijsten van de Opiumwet maar wel van nature verboden psychoactieve stoffen bevatten, zijn niet verboden. Dit wordt echter anders, volgens de Nederlandse Hoge Raad, op het moment dat deze natuurproducten enigerlei bewerking hebben ondergaan, waaronder bijvoorbeeld vernalen, vermengen of actief drogen.⁹ De actief gedroogde of op andere wijze bewerkte psychoactieve paddenstoel werd met deze rechterlijke beslissing in Nederland een verboden product, maar de verse psychoactieve paddenstoel werd daarmee in Nederland officieel legaal verklaard.

Deze jurisprudentie geldt nog steeds. Maar aan de legale status van de verse psychoactieve paddestoelen kwam in 2008 ook een einde. De Nederlandse wetgever heeft toen gebruik gemaakt van de vrijheid die het Psychotrope Stoffen Verdrag haar bood en opnieuw verdergaande restricties ingevoerd dan het verdrag haar opdroeg. Op 1 december van dat jaar is een reeks van psychoactieve paddestoelen op lijst II van de Opiumwet geplaatst.¹⁰ Hieronder bevond zich ook de *Psilocybe mexicana*, waarvan uw bedrijf het ondergrondse substraat kweekt. De paddestoel *Psilocybe mexicana* is daarmee sedert 2008 in Nederland een verboden product.

De status van de psychoactieve truffel in Nederland

Dit geldt echter niet voor de truffel, ofwel het ondergrondse substraat, van deze *Psilocybe mexicana*. De Opiumwet verbiedt namelijk uitdrukkelijk alleen de in 2008 op haar lijst II geplaatste psychoactieve paddestoelen en niet het sclerotium of de truffel waaruit deze kunnen groeien. Dit betekent dat de verse truffels van verboden psychoactieve paddestoelen legaal verhandelbaar zijn gebleven in Nederland. Zij vallen niet onder de in 2008 aan de Nederlandse Opiumwet toegevoegde verboden substanties. In het strafrecht

⁸ Het Secretariaat van het INCB, United Nations International Narcotics Control Board, in een brief van 13 september 2001.

⁹ Hoge Raad 18 november 1997, NJ 1998,213 en Hoge Raad 5 november 2002, ECLI:NL:HR:2002:AE2094, NJ 2003,488

¹⁰ Besluit Plaatsing op lijst II van Psychoactieve paddestoelen, 1 december 2008.

geldt namelijk het zogenaamde legaliteitsbeginsel, inhoudende dat geen feit strafbaar is dan uit kracht van een daaraan voorafgaande expliciete strafbaarstelling. Uit dit beginsel vloeit voort dat een bepaalde strafbaarstelling niet extensief kan worden geïnterpreteerd door de rechter. Nu algemeen wetenschappelijk is aanvaard, dat de truffel, het sclerotium, geen paddestoel is, impliceert genoemd legaliteitsbeginsel dat de truffel niet onder de in 2008 nieuw ingevoerde verboden van de Opiumwet valt. Dit laatste is tot tweemaal toe, in 2009 en 2011, ook door de Nederlandse Minister van Volksgezondheid tegenover de Tweede Kamer erkend.¹¹ Het is een uitleg die strookt met het Psychotrope Stoffen Verdrag van 1971, zoals hiervoor aangegeven.

Het betekent voor u dat dat de truffel van de *Psilocybe Mexicana* in Nederland vrij kan worden geproduceerd, verhandeld en geëxporteerd. Ook kan het vrij worden verstrekt aan derden in therapeutische sessies. Het is in Nederland een legaal product, zolang het geen 'actieve bewerking' heeft ondergaan.

Deze legale status van de psychoactieve truffel in Nederland heeft er voor gezorgd dat uw bedrijf Fresh Mushrooms een jarenlange ervaring heeft kunnen opbouwen in het kweken van psychoactieve truffels van hoge kwaliteit, mede geschikt voor de therapeutische toepassing van microdosering.

De export van de psychoactieve truffel naar andere landen

De truffel van de *Psilocybe mexicana* kan vrij vanuit Nederland worden geëxporteerd. Maar in het land waar het product wordt geïmporteerd, zal de status van dit product opnieuw moeten worden gecontroleerd. De legale status van het product zal immers per land kunnen verschillen. Het product valt niet onder de controle van het Psychotrope Stoffen Verdrag, zoals hiervoor beschreven en dat betekent dat de aangesloten lidstaten geen verplichting hebben tot strafbaarstelling ervan. Maar de lidstaten zijn wel vrij om in hun nationale wetgeving dit product te verbieden. Hieraan doet niet af dat de export van het product vanuit Nederland legaal geschiedt.

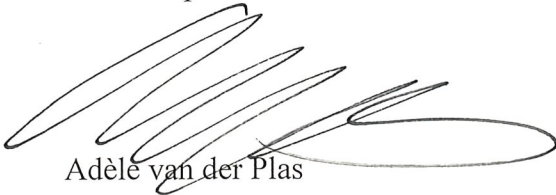
We zien op dit moment veel ontwikkelingen rondom de medische en therapeutische toepassing van psilocybine en psilocine, zowel in Nederland als ook in het buitenland. Overheden worden zich steeds meer bewust van hun positieve verplichting om de gezondheid van hun burgers te waarborgen. De kritiek op veel moderne medicijnen, zoals anti-depressiva, zwelt aan en het besef groeit dat eeuwenlang gebruikte natuurproducten hiervoor een goed alternatief zouden kunnen bieden. Het is een goede ontwikkeling dat hiernaar steeds meer wetenschappelijk onderzoek wordt gedaan. De staat Oregon in de Verenigde Staten vervult hierin een belangrijke en interessante voorbeeldfunctie. In november 2020 is door de bevolking aldaar gekozen voor een nieuwe wet die via het afgeven van vergunningen beoogt de productie en verstrekking van psilocybine voor

¹¹ Tweede Kamer der Staten-Generaal, 1509, vergaderjaar 2008-2009, Antwoord van minister Klink van Volksgezondheid, Welzijn en Sport en brief van 27 december 2011 van minister Schippers, ministerie VWS aan de voorzitter van de tweede Kamer.

therapeutische en medicinale behandelingen te reguleren.¹² Ik sluit niet uit dat deze ontwikkeling in Oregon op korte termijn bredere navolging zal krijgen.

De door Fresh Mushrooms gekweekte truffel van de *Psilocybe mexicana* lijkt uitermate geschikt voor dergelijke nieuwe medicinale en therapeutische toepassingen.

In de hoop u hiermee naar tevredenheid te hebben kunnen informeren,



Adèle van der Plas

¹² Ballot Measure 109, Draft Act, Section 3 en volgende.