

Ministerie van Justitie
 DBOB/DIV/OAB/AL-OD
 Dossier W1688.11051894
 Datum - 4 JULI 2008
 Nummer 08/5553918
 Ambt. notijkere

Door Reg. DSE kopie gezonden
 aan DGWI AV

msy/DGWI AV

**Nederlandse Vereniging
 voor Rechtspraak**

De Minister van Justitie
 mr. E.M.H. Hirsch Ballin
 Postbus 20301
 2500 EH Den Haag

Handwritten signature

Datum: 1 juli 2008
 Uw kenmerk: 5546574/08/6
 Ons kenmerk: B2.1.8./1561/BM
 Onderwerp: Uitvoering Verdrag van de Raad van Europa inzake de bescherming van kinderen tegen seksuele uitbuiting en seksueel misbruik (Trb 2008, 58)

nvvr

Geachte heer Hirsch Ballin,

Bij brief van 22 mei 2008 hebt u een concept-wetsvoorstel ter uitvoering van het op 25 oktober 2007 te Lanzarote tot stand gekomen Verdrag inzake de bescherming van kinderen tegen seksuele uitbuiting en seksueel misbruik voor advies voorgelegd aan de Nederlandse Vereniging voor Rechtspraak (NVvR). Het concept-wetsvoorstel is besproken in de Wetenschappelijke Commissie van de NVvR.

1. Commentaar

1.1 Algemeen

De NVvR heeft met belangstelling kennis genomen van dit wetsvoorstel. Het belangrijkste onderdeel betreft de wijziging van het Wetboek van Strafrecht. De NVvR zal zich, nu het uitvoeringswetgeving betreft, beperken tot wetstechnische opmerkingen. Te meer, nu de adviestermijn uitzonderlijk kort is en nu de memorie van toelichting voor een beschrijving van de inhoud en achtergrond van het Verdrag verwijst naar de memorie van toelichting bij de goedkeuringswet, welke echter bij navraag (nog) niet beschikbaar bleek te zijn.

De voorgestelde wijzigingen van het Wetboek van Strafvordering en van de Uitleveringswet vloeien voort uit de wijziging van het Wetboek van Strafrecht en zijn van technische aard.

1.2 Wijziging van het Wetboek van Strafrecht

1.2.1 Algemeen

Het is de NVvR niet duidelijk, welke uitvoering de regering geeft aan het bepaalde in artikel 18 van het Verdrag, kort gezegd: het vaststellen van de grens van de seksuele minderjarigheid. Het niet beschikbaar zijn van de memorie van toelichting bij de goedkeuringswet is daaraan mogelijk debet.

Uit de nieuw voorgestelde artikelen 248d en 248e Sr. zou kunnen worden afgeleid, dat deze op zestien jaar wordt gesteld, maar in het partieel gewijzigde artikel 240b Sr. wordt de leeftijdsgrens van achttien jaar gehandhaafd. In de huidige artikelen 248a, 248b en 248c Sr. wordt eveneens een leeftijdsgrens van achttien jaar gehanteerd. De NVvR adviseert om op deze verschillen in de memorie van toelichting in te gaan.



1.2.2 Wijziging artikel 240b Wetboek van Strafrecht

Als strafbare handeling wordt toegevoegd het zich door middel van een geautomatiseerd werk of met gebruikmaking van een communicatiedienst de toegang tot kinderpornografie verschaffen. Deze toevoeging strekt ter uitvoering van artikel 20 van het Verdrag, dat verplicht tot het strafbaar stellen van een aantal in dit artikel omschreven gedragingen. In het bijzonder gaat het om de in het eerste lid, onder f omschreven gedraging.

In de memorie van toelichting wordt gesteld dat de onder a tot en met e genoemde gedragingen reeds in artikel 240b Sr. strafbaar zijn gesteld. De wettekst volgt de verdrags tekst echter niet één op één. Een niet te strikte uitleg van het begrip "in bezit hebben" in art. 240b Sr. kan veel van de incongruenties ondervangen, maar het is de vraag of dit niet in strijd komt met de systematiek van de verdragsbepaling, waar het in bezit hebben van kinderpornografie een nevenschikkende categorie (sub e) is naast de sub a, b, c, d en f benoemde handelingen. Meer in het bijzonder kan betwijfeld worden of het aanbieden (sub b) wel steeds "gedekt" wordt door het in bezit hebben.

De NVvR werpt daarom de vraag op of het niet beter zou zijn, de in artikel 20 van het Verdrag gegeven opsomming over te nemen in artikel 240b Sr.

1.2.3 Nieuw artikel 248e Wetboek van Strafrecht

Dit artikel gaat aanzienlijk verder dan artikel 23 van het Verdrag, waarop het is gebaseerd. Artikel 248e Sr. geldt voor een ieder, artikel 23 van het Verdrag alleen voor volwassenen die kinderen tot een ontmoeting met seksueel vervolg proberen te verleiden. Volgens artikel 248e Sr. zou een 15-jarige jongen, die via het internet probeert een even oud klasgenootje tot een ontmoeting met stevige vrijpartij over te halen, strafbaar handelen. Een veiligheidsklep zou *kunnen* zijn, zoals in de memorie van toelichting wordt aangegeven, een dergelijke vrijpartij niet als "ontuchtig" aan te merken (vgl. Hoge Raad 24 juni 1997, NJ 1997, 676), maar dat staat in laatste instantie aan de rechter ter beoordeling en vrijwaart een puber op vrijersvoeten wellicht van een veroordeling. Een garantie tegen een aangifte, opsporingsonderzoek en vervolging biedt dit, hoewel de memorie van toelichting anders doet vermoeden, niet.

De NVvR beschouwt het, anderzijds, wel als "winst" ten opzichte van het Verdragsartikel dat de strafbaarstelling van het door middel van "grooming" (pogen te) vervaardigen van een afbeelding van een seksuele gedraging waarbij de minderjarige betrokken is, niet wordt beperkt tot volwassen daders.

1.3 Wijziging van artikel 67, eerste lid onderdeel b van het Wetboek van Strafvordering

De gelegenheid zou te baat kunnen worden genomen om de enigszins chaotische volgorde waarin de bepalingen thans worden genoemd, te normaliseren.

Door de voorgestelde wijziging komen de artikelen 248d en 248e Sr. ook binnen het bereik van de Wet DNA-onderzoek bij veroordeelden. De rechtspraak zou er bij gebaat zijn als de wetgever zich op voorhand zou uitspreken omtrent de vraag, of "de aard van het misdrijf" in de weg staat aan het bepalen en verwerken van het DNA-profiel van de veroordeelde (vgl. art. 2, eerste lid aanhef en onder b van de Wet DNA-onderzoek bij veroordeelden). Voor de opsporing van de nieuwe strafbepalingen *zelf* lijkt DNA-onderzoek niet direct van nut, maar wel voor eventuele *vervolgdelicten*, in het bijzonder bij artikel 248e Sr.



Namens het hoofdbestuur van de Nederlandse Vereniging voor Rechtspraak,
de Wetenschappelijke Commissie

F.F. Langemeijer,
voorzitter