

STRAFRECHTSPRAAK

Rechtbank Alkmaar

Meervoudige kamer

Verkort vonnis van 24 oktober 2006

Tegenspraak

LJN A21144

Voorzitter: mr. A. van der Perk; *rechters:* mr. A.J. Dondorp en mr. Y.M.I. Greuter-Vreeburg.

Een militair voor de commune strafrechter

Als er sprake is van medeplegen van een strafbaar feit door een militair met een burger, wordt ook de commune strafrechter die over de burger oordeelt, bevoegd te oordelen over de militair.

(art. 4 WMSv)

In de zaak van het openbaar ministerie tegen : K., geboren te [geboorteplaats] op [geboortedatum], wonende te [adres en woonplaats].

Dit vonnis is gewezen naar aanleiding van het onderzoek op de terechtzittingen van 9 februari 2005 en 10 oktober 2006 en met inachtneming van hetgeen is overwogen in het interlocutoir vonnis van 17 februari 2005.

De rechtbank heeft kennisgenomen van de gewijzigde vordering van de officier van justitie van 10 oktober 2006, die er thans toe strekt dat de rechtbank:

- de tenlastegelegde feiten 1 primair, 2 primair, 3, 4 primair en 5 primair bewezen zal verklaren.

- de verdachte zal veroordelen tot een onvoorwaardelijke gevangenisstraf voor de duur van 2 jaren, met opheffing van de schorsing van de gevangenneming.

- de inbeslaggenomen servers onttrokken aan het verkeer zal verklaren.

Voorts heeft de officier van justitie een ontnemingsvordering aangekondigd.

Voorts heeft de rechtbank kennisgenomen van hetgeen door de verdachte en mr. H. Teunisse, raadsman van de verdachte, naar voren is gebracht.

1. Tenlastelegging

Aan de verdachte is, nadat een vordering van de officier van justitie strekkende tot wijziging van de tenlastelegging is toegelaten, ten laste gelegd, dat

1. hij in de periode van 8 februari 2000 tot en met 30 september 2002 in de gemeente Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 424, 429, 401, 412, 415, 418 en/of 421, zijnde (een) afbeelding(en) van seksuele gedragingen, waarbij (een) perso(n)en(en), die kennelijk de leeftijd van 16 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) zijn mededader(s) een of me er internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde

internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden).

Subsidiar, indien het vorenstaande onder 1 niet tot een veroordeling mocht of zou kunnen leiden:

vennootschap onder firma "X. Company" in de periode van 8 februari 2000 tot en met 30 september 2002 in de gemeente Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 424, 429, 401, 412, 415, 418 en/of 421, zijnde (een) afbeelding(en) van sexuele gedragingen, waarbij (een) perso(o)n(en), die kennelijk de leeftijd van 16 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) de mededader(s) een of meer internetsites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden),

aan welke verboden gedraging(en) verdachte feitelijk leiding heeft gegeven;

2. hij in de periode van 1 oktober 2002 tot en met 3 oktober 2002 in de gemeente

Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 424, 429, 401, 412, 415, 418 en/of 421, zijnde (een) afbeelding(en) van sexuele gedragingen, waarbij (een) perso(o)n(en), die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) zijn mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden);

Subsidiar, indien het vorenstaande onder 2 niet tot een veroordeling mocht of zou kunnen leiden:

vennootschap onder firma "X. Company" in de periode van 1 oktober 2002 tot en met 3 oktober 2002 in de gemeente Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 424, 429, 401, 412, 415, 418 en/of 421, zijnde (een) afbeelding(en) van sexuele gedragingen, waarbij (een) perso(o)n(en), die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) de mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden), aan welke verboden gedraging(en) verdachte feitelijk leiding heeft gegeven;

3. hij op 01 oktober 2002 in de gemeente Den Helder, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een of meermalen een gegevensdrager, bevattende een of meer afbeeldingen van seksuele gedragingen, te weten (onder andere) een of meer afbeelding(en) zoals aangetroffen in een computer op het adres [adres 2] en voorkomende in het proces-verbaal op de/het blad(en) 433 tot en met 440 en/of een afbeelding zoals aangetroffen op een CD-rom op het adres [adres 1] en voorkomende in het proces-verbaal op blad 2682, bij welke vorenbedoelde afbeelding(en) (telkens) een persoon, die kennelijk de leeftijd van achttien jaar nog niet had bereikt, was/waren betrokken of schijnbaar was/waren betrokken, (telkens) in bezit heeft gehad;

4. hij in de periode van 4 oktober 2002 tot en met 30 januari 2003 in de gemeente Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 2170, 2178 en/of 2181, zijnde (een) afbeelding(en) van sexuele gedragingen, waarbij (een) perso(o)n(en), die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) zijn mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden);

Subsidiar, indien het vorenstaande onder 4 niet tot een veroordeling mocht of zou kunnen leiden:

vennootschap onder firma "X. Company" in de periode van 4 oktober 2002 tot en met 30 januari 2003 in de gemeente Den Helder en/of in de gemeente Uitgeest, in ieder geval in Nederland, tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en/of openlijk ten toon stellen en/of vervaardigen en/of invoeren en/of doorvoeren en/of uitvoeren en/of in voorraad hebben van (een) afbeelding(en), te weten (onder andere) (een) afbeelding(en) als voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 2170, 2178 en/of 2181, zijnde (een) afbeelding(en) van sexuele gedragingen, waarbij (een) perso(o)n(en), die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft/hebben bereikt, zijn/is betrokken, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) de mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en/of geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden), aan welke verboden gedraging(en) verdachte feitelijk leiding heeft gegeven;

5. hij in de periode van 1 oktober 2000 tot en met 30 september 2002 in de gemeente Den Helder tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, opzettelijk voordeel heeft getrokken uit seksuele handelingen van een minderjarige, genaamd Nadezhda Pavlovna T., geboren op [geboortedatum Nadezhda Pavlovna T.] 1983, met een derde tegen betaling, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) zijn mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer (voor [geboortedatum Nadezhda Pavlovna T.] 2001 gemaakte) afbeeldingen (waaronder afbeeldingen zoals afgedrukt op de bladen 1110 en/of 1112 van het pr van bovenbedoelde handelingen geplaatst en/of geplaatst gehouden en waarvoor die T. (telkens) geld had ontvangen van de maker van die afbeeldingen (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het

betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden);

Subsidiair, indien het vorenstaande onder 5 niet tot een veroordeling mocht of zou kunnen leiden:

vennootschap onder firma "X. Company" in de periode van 1 oktober 2000 tot en met 30 september 2002 in de gemeente Den Helder tezamen en in vereniging met een ander of anderen, althans alleen, opzettelijk voordeel heeft getrokken uit seksuele handelingen van een minderjarige, genaamd Nadezhda Pavlovna T., geboren op [geboortedatum Nadezhda Pavlovna T.] 1983, met een derde tegen betaling, immers heeft/hebben verdachte en/of (een van) de mededader(s) een of meer internet-sites geopend en/of in stand gehouden en/of hierop een of meer (voor [geboortedatum Nadezhda Pavlovna T.] 2001 gemaakte) afbeeldingen (waaronder afbeeldingen zoals afgedrukt op de bladen 1110 en/of 1112 van het pr van bovenbedoelde handelingen geplaatst en/of geplaatst gehouden en waarvoor die T. (telkens) geld had ontvangen van de maker van die afbeeldingen (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was {na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa} deze afbeelding(en) te bekijken en/of te downloaden), aan welke verboden gedraging(en) verdachte feitelijk leiding heeft gegeven;

De feiten 1 t/m 4 zijn kennelijk toegespitst op het strafbare feit dat is omschreven in artikel 240b van het Wetboek van Strafrecht (Sr). In de feiten 2 en 4 wordt aan verdachte - kort samengevat - verweten dat hij tezamen en in vereniging, althans als feitelijk leidinggever een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het onder meer in voorraad hebben van kinderpornografische afbeeldingen, terwijl deze feiten betrekking hebben op perioden na 30 september 2002. Vanaf 1 oktober 2002 gold echter een nieuw artikel 240b Sr, waarbij in voorraad hebben is vervangen door in bezit hebben. Ten onrechte heeft de officier van justitie zich nog van de oude terminologie bediend.

De rechtbank leest de feiten 2 en 4 alsof was tenlastegelegd in bezit hebben en is van oordeel dat verdachte hierdoor niet in enig rechtens te respecteren belang wordt geschaad. In de memorie van toelichting bij de wet van 13 juli 2002, waarbij de terminologie is veranderd, wordt geschreven dat deze wetswijziging een legislatieve consequentie is van het arrest van de Hoge Raad van 21 april 1998 (NJ 1998, 782) waarin de Raad heeft beslist dat het in voorraad hebben van een kinderpornografische afbeelding tevens inhoudt het bezit van een dergelijke afbeelding in de privé-sfeer. Bovendien blijkt uit de bewijsmiddelen in de zaak van verdachte dat de bewezenverklarde afbeeldingen wel degelijk behoorden tot de bedrijfsvoorraad van verdachte.

Voor zover in de tenlastelegging taal- en/of schrijffouten voorkomen, zullen deze worden verbeterd. De verdachte is hierdoor niet geschaad in de verdediging.

2. Vrijspraken en gedeeltelijke vrijspraken

De rechtbank acht de volgende feiten en onderdelen van feiten niet wettig en overtuigend bewezen en zal verdachte daarvoor vrijspreken:

feit 1: gedeeltelijke vrijspraak en wel van de foto's van Rada (blzn. 401 en 415), Olga (blz. 412), Inna (blz. 418) en Alina (blz. 421);

feit 2: gedeeltelijke vrijspraak en wel van de foto's van Rada (blzn. 401 en 415) en Olga (blz. 412);

feit 3: gedeeltelijke vrijspraak en wel van de foto's van Rada (blz. 440) en Nadia (blzn. 433, 434, 436, 437, 438 en 439);

feit 4: integrale vrijspraak (foto's van Rada en Nadia)

feit 5: integrale vrijspraak (250a Sr opzettelijk voordeel trekken uit)

3. Toelichting op vrijspraken en bewezenverklaring

[in deze paragraaf 3 geeft de rechtbank eerst uitvoerig (in zes pagina's) per foto weer waarom wel of waarom niet kan worden vastgesteld hoe oud het afgebeelde meisje ten tijde van het maken van de foto was en of bepaalde afgebeelde meisjes wel of niet degenen zijn waarvan bijv. paspoortgegevens of kopieën van geboorte- of identiteitsbewijzen in het dossier aanwezig zijn of ter zitting zijn overgelegd. J.R.G.J.]

met betrekking tot het opzetverweer:

De verdachte heeft betoogd dat hij en zijn medeverdachten nimmer de bedoeling hebben gehad kinderpornografisch materiaal te verspreiden of in voorraad of in bezit te hebben. Zij gingen er vanuit dat alle modellen de vereiste leeftijd hadden. Zij vertrouwden erop dat de leveranciers van de foto's juiste informatie gaven over de leeftijden. Tony D. uit Brazilië had bewijsstukken met betrekking tot de leeftijden toegezegd en toen deze niet kwamen, is verdachte K. zelf naar Brazilië gereisd om deze stukken op te halen. Van een aantal modellen beschikte verdachte over kopieën van identiteitsbewijzen waaruit moest blijken dat zij de juiste leeftijd hadden. Bovendien gaven de afbeeldingen zelf verdachte en zijn medeverdachten geen aanleiding te vrezen dat de modellen niet de vereiste leeftijd hadden. Verdachte is van oordeel dat zij mochten afgaan op de door de leveranciers gedane mededelingen en de toegezonden stukken, in combinatie met hun eigen oordeel over de leeftijd van de afgebeelde meisjes.

De rechtbank verwerpt dit verweer.

Voor zover verdachte ontkent dat hij opzet heeft gehad op de te jonge leeftijd van de afgebeelde meisjes, stelt de rechtbank voorop dat dit opzet op de leeftijd niet gesteld en ook niet bewezen behoeft te worden. Vrijspraak van het tenlastegelegde kan slechts volgen indien het de verdachte aan ieder bewustzijn van het bezit van de afbeeldingen heeft ontbroken. De rechtbank overweegt daaromtrent het volgende. De rechtbank is van oordeel dat verdachte niet zonder meer mocht afgaan op mededelingen van de producenten en de toegezonden fotokopieën van identiteitsbewijzen. Verdachte heeft zich beroepsmatig met pornografische afbeeldingen op internet begeven. Zoals de verdachten en de medeverdachte C.R. hebben verklaard, richtten zij zich op een publiek dat afbeeldingen van jonge modellen zoekt. Uit een aantal e-mail berichten en uit de Braziliaanse stukken leidt de rechtbank af dat met name verdachte K. bereid was risico's te nemen met betrekking tot de minimumleeftijden. Van Tony waren na maanden nog geen bewijsstukken ontvangen, maar desondanks werden de afbeeldingen van Simone, Viviane en Jamile al op internet geplaatst. De fotokopieën van identiteitsbewijzen boden geen enkele garantie voor de echtheid en onvervalstheid van deze documenten. Het lag op de weg van verdachte om hetzij waterdichte garanties te vragen, hetzij geen foto's te kopen en te verspreiden waarbij twijfel zou kunnen ontstaan over de leeftijd van de modellen. Verdachte heeft welbewust het risico genomen dat hij materiaal van te jonge modellen zou verspreiden of in voorraad / in bezit zou krijgen.

[in het laatste deel van deze paragraaf 3 legt de rechtbank aan de hand van de wetsgeschiedenis van art 250a Sr uitvoerig uit waarom er in dit geval niet gesproken kan worden van 'voordeel trekken uit' zoals dat in dat artikel voorkomt. J.R.G.J.]

4. Bewezenverklaring

De rechtbank acht wettig en overtuigend bewezen dat de verdachte het ten laste gelegde heeft begaan, met dien verstande,

1. dat hij in de periode van 8 februari 2000 tot en met 30 september 2002 in de gemeente Den Helder en in de gemeente Uitgeest, tezamen en in vereniging met anderen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en openlijk ten toon stellen en in voorraad hebben van afbeeldingen, te weten afbeeldingen voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 424, 429, zijnde afbeeldingen van seksuele gedragingen, waarbij personen, die kennelijk de leeftijd van 16 jaar nog niet hebben bereikt, zijn betrokken, immers hebben verdachte en zijn mededaders internet-sites geopend en in stand gehouden en hierop bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was, al dan niet na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa, deze afbeelding te bekijken en te downloaden);

2. dat hij in de periode van 1 oktober 2002 tot en met 3 oktober 2002 in de gemeente Den Helder en in de gemeente Uitgeest, tezamen en in vereniging met anderen, een beroep of een gewoonte heeft gemaakt van het verspreiden en openlijk ten toon stellen en in bezit hebben van afbeeldingen, te weten afbeeldingen voorkomende in het proces-verbaal onder de bladnummers 379, 385, 388, 393, 407, 418, 421, 424 en 429, zijnde afbeeldingen van seksuele gedragingen, waarbij personen, die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet hebben bereikt, zijn betrokken, immers hebben verdachte en zijn mededaders internet-sites geopend en in stand gehouden en hierop bovenbedoelde afbeeldingen geplaatst en geplaatst gehouden (waarna het voor internet-gebruikers mogelijk was, al dan niet na het betalen van een bedrag via een zogenaamde internet-kassa, deze afbeeldingen te bekijken en te downloaden);

3. dat hij op 01 oktober 2002 in de gemeente Den Helder, tezamen en in vereniging met anderen, meermalen een gegevensdrager, bevattende een afbeelding van seksuele gedraging, te weten een afbeelding aangetroffen in een computer op het adres [adres 2] en voorkomende in het proces-verbaal op het blad 435 en een afbeelding aangetroffen op een CD-rom op het adres [adres 1] en voorkomende in het proces-verbaal op blad 2682, bij welke vorenbedoelde afbeelding telkens een persoon, die kennelijk de leeftijd van achttien jaar nog niet had bereikt, was betrokken, in bezit heeft gehad;

Hetgeen meer of anders is tenlastegelegd is niet bewezen. De verdachte moet hiervan worden vrijgesproken.

5. *Bewijs*

De rechtbank grondt de beslissing dat de verdachte het bewezen verklaarde heeft begaan, op de feiten en omstandigheden die in de bewijsmiddelen zijn vervat.

De bewijsmiddelen worden slechts gebruikt ten aanzien van het feit waarop zij blijkens hun inhoud betrekking hebben.

6. *Strafbaarheid van het bewezen verklaarde*

Er is geen omstandigheid aannemelijk geworden die de strafbaarheid van het bewezen-verklaarde uitsluit, zodat dit strafbaar is.

Het bewezen verklaarde levert op:

ten aanzien van feit 1. primair:

medeplegen van het verspreiden, openlijk ten toon stellen en in voorraad hebben van een gegevensdrager bevattende een afbeelding van een seksuele gedraging, waarbij iemand die

kennelijk de leeftijd van 16 jaar nog niet heeft bereikt, is betrokken, meermalen gepleegd.
ten aanzien van feit 2. primair:

medeplegen van het verspreiden, openlijk ten toon stellen en in bezit hebben van een gegevensdrager bevattende een afbeelding van een seksuele gedraging, waarbij iemand die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft bereikt, is betrokken, meermalen gepleegd.
ten aanzien van feit 3.:

medeplegen van het in bezit hebben van een afbeelding van een seksuele gedraging, waarbij iemand die kennelijk de leeftijd van 18 jaar nog niet heeft bereikt, is betrokken, meermalen gepleegd.

7. Strafbaarheid van de verdachte

Er is geen omstandigheid aannemelijk geworden die de strafbaarheid van de verdachte uitsluit.

De verdachte is dus strafbaar.

8. Motivering van de straffen

De rechtbank heeft de op te leggen straffen bepaald op grond van de ernst van het bewezen verklaarde en de omstandigheden waaronder dit is begaan en op grond van de persoon van de verdachte.

Ernst van het feit:

Verdachte en zijn medeverdachten hebben in het kader van hun internetbedrijf kinderpornografische afbeeldingen vanuit Brazilië en Oost-Europa aangekocht, vanuit Nederland op internet gepubliceerd en grotendeels ook via internet te koop aangeboden. Verdachten hebben zowel in Brazilië als in Oost-Europa bij de producenten foto's besteld en over de te maken foto's contact gehad. Gebleken is dat drie van de Braziliaanse meisjes jonger dan 16 jaar waren en dat drie Oost-Europese meisjes jonger dan 18 jaar waren toen zij werden gefotografeerd. Daarnaast is een ook uit andere onderzoeken bekende foto van een zeer jong meisje aangetroffen. Deze foto is aangetroffen op een cd-rom. Van verdere handelingen van verdachten met deze foto is niet gebleken.

De strafbepaling van artikel 240b Sr beoogt seksueel misbruik van jeugdigen en de commerciële uitbuiting daarvan tegen te gaan. Het artikel is de laatste tien jaren regelmatig aangepast aan actuele ontwikkelingen en veranderde inzichten. In 1996 is de maximumstraf drastisch verhoogd van drie maanden naar vier jaren. Indien een pleger van dit delict een beroep of een gewoonte maakt, is de maximumstraf zelfs 6 jaren. In de loop der tijd is een aantal begrippen uit deze bepaling ruimer geformuleerd of uitgelegd. Tenslotte is bij de wetswijziging die op 1 oktober 2002 in werking trad, de leeftijdsgrens verhoogd van 16 naar 18 jaren en is ook virtuele kinderpornografie strafbaar gesteld. Uit deze ontwikkeling is duidelijk dat de wetgever steeds actiever en harder wenst op te treden tegen het verschijnsel kinderpornografie.

professioneel optreden:

De verdachte en zijn medeverdachten hebben zich beroepshalve bezig gehouden met de aankoop en verspreiding via internet van pornografische afbeeldingen. Uit het onderzoek is gebleken dat de verdachten met behulp van drie servers een groot aantal pornografische websites in werking hadden. Voorts bleken zij meer dan een miljoen pornografische afbeeldingen in bezit te hebben. Deze sites leverden aanmerkelijke inkomsten op. De verdachte K. reisde in verband met deze zakelijke activiteiten naar zijn leveranciers in Brazilië en

Rusland.

Dit brengt met zich mee dat van de verdachten een grotere verantwoordelijkheid mag worden verwacht dan van de gemiddelde internetgebruiker die al surfend pornografie downloadt en daarbij mogelijk kinderpornografische foto's binnenhaalt. De verdachten behoren bij hun inbreng in deze wereldwijde pornomarkt de door de wetgever getrokken grenzen te bewaken door daaraan niet bewust of uit slordigheid kinderpornografie toe te voegen. Van hen mag worden verwacht dat ze een veilig beleid voeren en niet gemakkelijk vertrouwen op mededelingen van leveranciers of op toegezonden kopieën van identiteitsdocumenten, waarmee heel eenvoudig geknoeid kan worden. Hoe groot de kans op dergelijke knoeierijen is, mag blijken uit het feit dat in deze strafzaak het merendeel van de onderzochte kopieën van identiteitsbewijzen vervalst bleek te zijn. De verantwoordelijkheid was des te groter nu verdachten niet alleen al bestaande foto's kochten, maar ook met de producenten overleg voerden over nog te maken foto's. Zij moeten zich er voorts van bewust zijn geweest dat de foto's gemaakt werden in landen waar de sociaal economische omstandigheden minder gunstig zijn dan in West-Europa.

omvang van de zaak:

In deze zaak doet zich de toevallige omstandigheid voor dat de doorzoekingen van de woning van verdachte en zijn medeverdachte C.R. en de bedrijfsruimte van de vof X. op 3 oktober 2002 hebben plaatsgevonden, terwijl slechts twee dagen eerder de leeftijdsgrens van artikel 240b Sr was verhoogd van 16 naar 18 jaar. Dat betekent dat veel pornografische afbeeldingen die tot en met 30 september 2002 legaal waren, de volgende dag illegaal waren.

Dit brengt met zich mee dat voor de foto's genoemd in feit 1, welk feit ziet op de langste periode van 8 februari 2000 tot en met 30 september 2002, het oude recht gold en moet worden bewezen dat de zeven meisjes op de foto's kennelijk de leeftijd van 16 jaar nog niet hebben bereikt. Alleen bij de foto's van de drie Braziliaanse meisjes Simone, Viviane en Jamile is de rechtbank tot die bewezenverklaring gekomen.

Feit 2 heeft betrekking op een korte periode van drie dagen na de wetswijziging, de periode van 1 tot en met 3 oktober 2002. Bij dit feit is de rechtbank tot bewezenverklaring gekomen met betrekking tot de foto's van zes van de acht meisjes, nl. de foto's van Simone, Viviane, Jamile, Nadia, Inna en Alina.

Feit 3 heeft als pleegdatum 1 oktober 2002, de dag waarop de wet is veranderd. De rechtbank is tot bewezenverklaring gekomen van twee van de negen foto's, nl. de foto van Simone en het kleine meisje uit de zg. Hayley-serie.

De feiten 4 en 5 heeft de rechtbank niet bewezenverklaard.

Hoewel het dossier een aanmerkelijke omvang heeft en het onderzoek veel tijd in beslag heeft genomen, heeft het onderzoek op de terechtzitting uiteindelijk geleid tot een bewezenverklaring met betrekking tot de foto's van zeven minderjarige meisjes.

De rechtbank heeft vastgesteld dat dit niet het gevolg is van een ongelukkige selecties van foto's, want vrijwel alle foto's in het dossier - en dat zijn er zeer vele - tonen meisjes in de postpuberale fase waarvan moeilijk aan de hand van lichaamskenmerken kan worden beoordeeld of ze 15, 16, 17 of wellicht al 18 jaar zijn. Uit de verklaringen van verdachte en de medeverdachte C.R. valt af te leiden dat de vof X. zich bewust richtte op dit segment

van de markt en dat zij zich realiseerden dat zij daarmee risico liepen.

Tijdsverloop:

Voorts moet worden vastgesteld dat het onderzoek veel tijd in beslag heeft genomen. Na de eerste confrontatie van verdachte met het onderzoek in oktober 2002 is de zaak op 17 maart 2004 voor het eerst op de terechtzitting aangebracht. Vanwege een langdurige detentie in Brazilië was de verdachte K. nog niet gehoord. De behandeling van de zaak is toen op verzoek van de officier van justitie en de verdediging geschorst onder meer om de verdachte K. alsnog door de rechter-commissaris te doen verhoren en om nader onderzoek te doen in Brazilië. Op 9 februari 2005 is de zaak op de terechtzitting inhoudelijk behandeld. Op deze zitting presenteerde de verdediging fotokopieën van identiteitsbewijzen van de Russische en Oekraïense meisjes. Dit heeft ertoe geleid dat de rechtbank de behandeling nogmaals heeft geschorst, maar nu onder meer om nader onderzoek te doen in Rusland en de Oekraïne. Het heeft lang geduurd voor alle resultaten van dit onderzoek waren ontvangen. Toen in juni 2006 werd voorgesteld om de zaak weer op zitting aan te brengen, bleek dat behandeling voor 1 oktober 2006 vanwege de gezondheidstoestand van de verdachte K. onmogelijk was. Tenslotte heeft de laatste behandeling op 10 oktober 2006 plaatsgevonden. De rechtbank zal met dit lange tijdsverloop rekening houden bij het bepalen van de strafmaat.

Het lange tijdsverloop heeft ook nadelige neveneffecten gehad voor de verdachten K. en C.R. door de lange duur van de gelegde beslagen. Er in oktober 2002 strafrechtelijk beslag gelegd op alle computers, servers en gegevensdragers. Bovendien is er conservatoir beslag gelegd op de woning en de bankrekeningen van de verdachten K., C.R. en de vof in verband met een ter terechtzitting aangekondigde ontnemingsvordering. Tenslotte heeft de bank naar aanleiding van deze zaak de hypothecaire lening opgezegd en moest de woning worden verkocht.

De zaak heeft ook veel publiciteit gehad. Deze publiciteit werd overigens voornamelijk veroorzaakt door het diplomatieke ongenoegen dat ontstond bij de Braziliaanse autoriteiten toen bleek dat de verdachte K. tijdens een schorsing van de voorlopige hechtenis naar Nederland was gereisd met een door het Nederlandse consulaat verstrekt vervangend reisdocument. De publiciteit over deze zaak doet een grotere en ernstiger zaak vermoeden dan er uiteindelijk na veel onderzoek is overgebleven.

Dit alles leidt tot de hierna te melden beslissing met betrekking tot de op te leggen straffen.

9. Beslissing met betrekking tot het beslag

De rechtbank zal de inbeslaggenomen servers onttrokken aan het verkeer verklaren, aangezien met behulp van deze servers het feit is begaan. Bovendien is het ongecontroleerd bezit van deze servers in strijd met de wet of het algemeen belang, aangezien op deze servers nog steeds kinderpornografische afbeeldingen voorkomen.

10. Toegepaste wettelijke bepalingen

De op te leggen straffen zijn gegrond op de artikelen 14a, 14b, 14c, 22c, 22d, 36b, 36c, 47, 57, 240b (oud) en 240b van het Wetboek van Strafrecht.

11. Beslissing

De rechtbank:

[volgt:

- een veroordeling tot een geheel voorwaardelijke gevangenisstraf van negen maanden met een proeftijd van twee jaren;
- een werkstraf van 240 (tweehonderdenveertig) uren subsidiair honderdentwintig dagen vervangende hechtenis met vermindering van de werkstraf met twee uren voor iedere dag in voorarrest doorgebracht;
- onttrekking aan het verkeer van een computer en twee servers;
- opheffing van de geschorste voorlopige hechtenis].

NASCHRIFT

Deze zaak is ook te vinden op www.rechtspraak.nl onder LJN AZ1144 en de zaak tegen de echtgenote van de verdachte (C.R.) is daar te opgenomen onder LJN AZ0743.

a. De achtergronden van de zaak en de publiciteit

De rechtbank noemt in het eind van de uitspraak de publiciteit die deze zaak heeft gekregen en stelt vast dat later bleek dat deze zaak toch niet zo groot was als uit die publiciteit eerder zou kunnen worden vermoed.

De gang van zaken voorafgaande aan de terechtzitting was als volgt. Verdachte en zijn echtgenote waren al op 28 september 2002 in Brazilië gearresteerd en werden daarna op 5 december 2003 door de rechtbank in Rio de Janeiro veroordeeld tot 11 resp. 8 jaar gevangenisstraf wegens het produceren en verspreiden van kinderporno. Tijdens hun afwachting van de behandeling van het hoger beroep werden ze op vrije voeten gesteld onder voorwaarde dat zij Brazilië niet zouden verlaten. Toch zijn ze met een noodpaspoort dat aan hen werd verstrekt op 19 februari 2004 door het Nederlandse Consulaat-Generaal in Rio de Janeiro naar Nederland vertrokken.

Op 7 september 2004 werden er in de Tweede Kamer een aantal vragen¹⁾ over gesteld; met name ging het toen over de criteria voor het verstrekking van de noodpaspoorten en over de vraag of beiden weer zouden worden uitgeleverd aan Brazilië. De minister van Buitenlandse Zaken gaf in het antwoord aan dat in dit geval de afgifte van de noodpaspoorten niet correct was geweest en dat er nadere maatregelen waren genomen om e.e.a. in de toekomst beter te regelen, maar ook dat uitlevering van beiden aan Brzailië niet mogelijk was, omdat Nederland met dat land geen verdrag heeft.

Toen medio maart 2004 bekend werd dat een van hen hoogstwaarschijnlijk weer in Nederland was, heeft de officier van justitie beiden laten aanhouden op 17 maart 2004.

Als gevolg van berichten²⁾ in de media dat een van de verdachten een marine-officier was, kwamen er op 26 oktober 2006 nieuwe vragen in de Tweede Kamer³⁾ en toen met name over de vraag over de mogelijke betrokkenheid van de Koninklijke Marine bij de vlucht uit Brazilië, of er door verdachte gebruik was gemaakt van computers van de Koninklijke Marine, over de maatregelen die tegen verdachte waren genomen en over de wijze waarop aan verdachte ontslag was verleend.

De staatssecretaris van Defensie heeft daarop op 14 november 2006 aangegeven dat ondertussen al de Inspecteur-generaal der Krijgsmacht was begonnen met een onderzoek en dat de conclusies naar aanleiding van dat onderzoek aan de Kamer zouden worden gemeld. Dat laatste gebeurde bij brief van de staatssecretaris van Defensie⁴⁾ van 12 januari 2007.

Daarna werden nog eens kamervragen gesteld over deze zaak op 1 februari 2007 die

¹⁾ Aanhangsel Handelingen II 2004/05, nrs. 236, 237, 238, 239 en 240.

²⁾ Zie o.a. Trouw 23 oktober 2006 en 24 oktober 2006.

³⁾ Aanhangsel Handelingen II, 2006/07, nrs. 334, 335 en 336.

⁴⁾ Kamerstukken II 2006/07, 30 800 X, nr. 52.

door de staatsecretaris van Defensie werden beantwoord⁵).

b. Bevoegdheid van de rechter bij medeplegen van een strafbaar feit door een militair en niet militair

Het uitgangspunt is dat militairen berecht worden door speciale rechters; te weten de militaire kamers. Art 3 WMSv spreekt van een 'uitsluitende bevoegdheid' en is daarmee een van de afwijkingen zoals vermeld in art. 1, tweede lid, WMSv waarin het Wetboek van Strafvordering van toepassing wordt verklaard tenzij daarvan in de Wet militaire strafrechtspraak wordt afgeweken.

Art. 3 WMSv sluit dus ook uit de toepasselijkheid van art. 6, eerste lid, Sv waarin bepaald is dat de bevoegdheid van een rechter met betrekking tot de ene verdachte ook de bevoegdheid meebrengt ten aanzien van diens medepleger(s).

Op dat uitgangspunt is echter een uitzondering gemaakt voor het geval een militair en een niet-militair als medeplegers worden aangemerkt. Art. 4 WMSv bepaalt dat in dat geval vervolging bij voorkeur plaatsvindt voor de rechter van de niet-militair.

Het tweede lid van art 4 WMSv geeft aan dat het er eigenlijk niet om gaat of er een niet-militaire medeverdachte is, maar dat deze ook daadwerkelijk vervolgd wordt (art. 4, tweede lid, onder b, WMSv).

Art. 4 WMSv stelt dat in dat geval 'bij voorkeur' de voor de niet-militair bevoegde commune rechter beiden gaat berechten.

De enige die de keuze kan maken voor welke rechter de vervolging zal gaan geschieden, is de officier van justitie, want van hem gaat de dagvaarding uit met de opgave van het gerecht waarvoor de verdachte zich te verantwoorden heeft. Mocht de officier van justitie die 'voorkeur' van de wetgever niet volgen en de beide zaken apart aanbrengen en wel de een bij de militaire kamer en de ander bij de commune rechter; dan is daar niets aan te doen. Noch de commune rechter, noch de militaire kamer kan zich beroepen op onbevoegdheid of de zaak naar de ander verwijzen.

In een andere zaak heeft de militaire kamer van de rechtbank te Arnhem⁶) op de stelling van de raadsman dat de militaire kamer in die zaak onbevoegd zou zijn nu er een niet-militaire medepleger was al beslist dat uit het 'bij voorkeur' in art. 4 WMSv blijkt dat de militaire kamer niet onbevoegd wordt als er een niet-militaire medepleger is. In die zaak speelde ook dat er niet was gebleken dat tegen die niet-militair een vervolging was ingesteld.

J.R.G.J.

⁵) Aanhangsel Handelingen II 2006/07, nr. 890.

⁶) Rb Arnhem (militaire kamer) 9 mei 2005. Zie ook MRT 2006, blz. 193.