

Over de grens van de vrijheid van meningsuiting

Theorie, rechtsvergelijking,
discriminatie, pornografie

vierde druk

Aernout J. Nieuwenhuis

Ars Aequi Libri
Nijmegen 2015

ISBN 978-90-6916-600-1
NUR 822

© 2015 Ars Aequi Libri, Nijmegen.

Alle rechten voorbehouden. Niets uit deze uitgave mag worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand, of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen, of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Stichting Ars Aequi Juridische uitgeverij.

Voorzover het maken van reprografische verveelvoudigingen uit deze uitgave is toegestaan op grond van artikel 16b Auteurswet 1912 j° het Besluit van 27 november 2002, Stb. 575, dient men de daarvoor wettelijk verschuldigde vergoedingen te voldoen aan de Stichting Reprorecht (Postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp).

Voor het overnemen van gedeelte(n) uit deze uitgave in bloemlezingen, readers en andere compilatiewerken (artikel 16 Auteurswet 1912) dient men zich tot de Stichting PRO (Postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp) te wenden. Voor het overnemen van een gedeelte van deze uitgave ten behoeve van commerciële doeleinden dient men zich tot de uitgever te wenden.

Hoewel aan de totstandkoming van deze uitgave de uiterste zorg is nagestreefd, kan voor de afwezigheid van eventuele (druk)fouten en onvolledigheden niet worden ingestaan en aanvaarden auteur(s), redacteur(en) en uitgever(s) deswege geen aansprakelijkheid.

Omslagontwerp: Nicolette Schuurman

Voorwoord

Voorwoord bij de eerste druk

Dit boek is het resultaat van uitgebreid onderzoek. De laatste paar jaar verkeerde ik in de gelukkige positie dat te kunnen doen als KNAW-onderzoeker. De KNAW zij daarvoor dank.

Mr W.F. Korthals Altes, mw mr L.M. Mulder, drs Th. E. Rosier, prof. mr G.A.I. Schuijt, prof. R.A. Smolla, prof. mr E.W. Vierdag, prof. dr D. Voorhoof, dr G.J.M. van Wissen en mr J.L.W. Zuiddwijk waren zo vriendelijk een deel van de tekst van commentaar te voorzien of uitgebreid bepaalde problemen door te spreken. Redactionele ondersteuning mocht ik ontvangen van mw M.H.J. Kaandorp-Brockhoff.

De meeste dank gaat uit naar prof. mr J.M. de Meij. Zonder zijn bemoeienis was het onderzoek waarschijnlijk nooit van de grond gekomen. Bovendien heeft hij met enige regelmaat niet steeds even fraaie concepten van opmerkingen willen voorzien.

Al deze dankbetuigingen mogen niet verhullen dat de verantwoordelijkheid voor de tekst geheel bij de schrijver ligt. Het onderzoek ten behoeve van dit boek werd december 1996 afgesloten.

Amsterdam maart 1997

Voorwoord bij de vierde druk

Bij deze druk is de tekst wederom ingrijpend herzien. De rechtsontwikkeling van de afgelopen jaren is verwerkt: zowel de wijzigingen in de regelgeving als de nieuwe jurisprudentie. De aandacht voor discriminatoire uitlatingen wegens godsdienst is uitgebreid. Er is ook een aantal nieuwe inzichten toegevoegd. Tevens zijn grote delen van de tekst opnieuw geredigeerd. Dank gaat uit naar mevr. J. Evers voor haar werk aan de voetnoten en de literatuurlijst.

Het onderzoek ten behoeve van deze uitgave werd afgesloten in september 2014.

Amsterdam oktober 2014

Inhoudsopgave

| | |
|---|-----------|
| Voorwoord | 5 |
| Inhoudsopgave | 7 |
| Gebruikte afkortingen | 11 |
| 1. Inleiding | 13 |
| 2. Rechtvaardiging en reikwijdte van de vrijheid van meningsuiting | 21 |
| 2.1 Inleiding | 21 |
| 2.2 Menselijke waardigheid en zelfontplooiing | 23 |
| 2.3 Waarheidsvinding en vooruitgang | 26 |
| 2.4 Maatschappelijke functie | 31 |
| 2.5 Democratie als rechtvaardiging | 33 |
| 2.6 Rechtvaardiging en reikwijdte | 37 |
| 2.7 Conclusie | 40 |
| 3. Beperkingsgronden van de vrijheid van meningsuiting | 43 |
| 3.1 Inleiding | 43 |
| 3.2 Moraal als beperkingsgrond | 45 |
| 3.3 Aanstoot en verontwaardiging als beperkingsgronden | 49 |
| 3.4 Schade als beperkingsgrond | 50 |
| 3.5 Utlatingen over personen | 52 |
| 3.6 Democratie en beperkingen | 54 |
| 3.7 Conclusie | 57 |
| 4. Pornografie; racistische en andere discriminatoire uitlatingen | 59 |
| 4.1 Inleiding | 59 |
| 4.2 Pornografie | 59 |
| 4.2.1 Omschrijving | 59 |
| 4.2.2 Geschiedenis | 60 |
| 4.2.3 Pornografie en rechtvaardigingen | 61 |
| 4.2.4 Pornografie en beperkingsgronden | 62 |
| 4.2.5 Onderzoek naar schadelijke effecten van pornografie | 64 |
| 4.3 Racistische uitlatingen | 66 |
| 4.3.1 Omschrijving | 66 |
| 4.3.2 Geschiedenis | 67 |
| 4.3.3 Racistische uitlatingen en rechtvaardigingen | 68 |
| 4.3.4 Racistische uitlatingen en beperkingsgronden | 69 |
| 4.3.5 Andere discriminatoire uitlatingen | 72 |
| 4.4 Conclusie | 74 |
| 5. Verenigde Staten | 77 |
| 5.1 Inleiding | 77 |
| 5.2 Vrijheid van meningsuiting | 77 |
| 5.2.1 Geschiedenis vrijheid van meningsuiting | 78 |
| 5.2.2 Rechtvaardiging | 79 |
| 5.2.3 Reikwijdte | 84 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 5.2.4 | Beperkingsmogelijkheden | 88 |
| 5.2.5 | Conclusie vrijheid van meningsuiting | 92 |
| 5.3 | Pornografie | 93 |
| 5.3.1 | Geschiedenis | 93 |
| 5.3.2 | Geldend recht | 96 |
| 5.3.3. | Kinderpornografie | 98 |
| 5.3.4 | Indecent materiaal | 99 |
| 5.3.5 | Bescherming van jeugdigen en de verschillende media | 101 |
| 5.3.6 | Beperkingsgronden | 107 |
| 5.3.7 | Kritiek | 110 |
| 5.3.8 | Conclusie pornografie | 115 |
| 5.4 | Racistische uitlatingen | 116 |
| 5.4.1 | Recht en discriminatie | 117 |
| 5.4.2 | Drie relevante grenzen aan de vrijheid van meningsuiting | 118 |
| 5.4.2.1 | Oproepen tot onwettige actie | 118 |
| 5.4.2.2 | Verontwaardiging en gekwetste gevoelens | 121 |
| 5.4.2.3 | Smaad en laster | 123 |
| 5.4.2.4 | Gewicht vrijheid van meningsuiting | 125 |
| 5.4.3 | Racistische uitlatingen en het First Amendment | 126 |
| 5.4.4 | Instemming en kritiek | 130 |
| 5.4.5 | Andere discriminatoire uitlatingen | 136 |
| 5.4.6 | Conclusie racistische uitlatingen | 137 |
| 5.5 | Conclusie VS | 139 |
| 6. | Duitsland | 141 |
| 6.1 | Inleiding | 141 |
| 6.2 | Grondwettelijk waardenstelsel | 141 |
| 6.2.1 | Vrijheid van meningsuiting | 145 |
| 6.2.2 | Rechtvaardigingen | 145 |
| 6.2.3 | Reikwijdte | 149 |
| 6.2.4 | Beperkingsmogelijkheden | 153 |
| 6.2.5 | Conclusie vrijheid van meningsuiting | 161 |
| 6.3 | Pornografie | 162 |
| 6.3.1 | Geschiedenis | 162 |
| 6.3.2 | Naar de huidige regelgeving | 164 |
| 6.3.3 | Eenvoudige pornografie | 165 |
| 6.3.4 | Harde pornografie | 166 |
| 6.3.5 | Gewelddadig niet-pornografisch materiaal | 169 |
| 6.3.6 | Bescherming van de jeugd | 170 |
| 6.3.7 | Kritiek | 175 |
| 6.3.8 | Verhouding met de vrijheid van meningsuiting | 178 |
| 6.3.9 | Conclusie pornografie | 181 |
| 6.4 | Racistische en andere discriminatoire uitlatingen | 181 |
| 6.4.1 | Collectieve belediging | 182 |
| 6.4.2 | Bescherming tegen belasteren van de godsdienst | 184 |
| 6.4.3 | Racistische uitlatingen als opruiing | 186 |
| 6.4.3.1 | Aanwakkeren van haat (§ 130 lid 1 StGB) | 187 |
| 6.4.3.2 | Aanzetten tot rassenhaat en aantasten van de menselijke waardigheid (§ 130 lid 2 StGB) | 191 |
| 6.4.3.3 | Ontkenning Holocaust (§ 130 lid 3 StGB) | 192 |
| 6.4.3.4 | Vergoelijken naziregime (§130 lid 4 StGB) | 193 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 6.4.4 | Verbod van nazipropaganda | 194 |
| 6.4.5 | Bescherming jeugd | 196 |
| 6.4.6 | Kritiek | 197 |
| 6.4.7 | Verhouding met de uitingvrijheid | 199 |
| 6.4.8 | Conclusie racistische uitlatingen | 201 |
| 6.5 | Conclusie Duitsland | 202 |
| 7. | Nederland | 205 |
| 7.1 | Inleiding | 205 |
| 7.2 | Vrijheid van meningsuiting | 205 |
| 7.2.1 | Geschiedenis | 205 |
| 7.2.2 | Grondwet van 1983 | 208 |
| 7.2.3 | Rechtvaardiging | 210 |
| 7.2.4 | Reikwijdte | 212 |
| 7.2.5 | Beperkingsmogelijkheden | 215 |
| 7.2.6 | Afwegen door wetgever en rechter | 217 |
| 7.2.7 | Conclusie vrijheid van meningsuiting | 222 |
| 7.3 | Pornografie | 223 |
| 7.3.1 | Geschiedenis | 223 |
| 7.3.2 | Ontwikkeling jurisprudentie | 225 |
| 7.3.3 | Commissie-Melai | 227 |
| 7.3.4 | Wetswijziging 1985 | 229 |
| 7.3.5 | Toepassing bepalingen | 233 |
| 7.3.5.1 | Kinderpornografie | 234 |
| 7.3.6 | Film, video, televisie, internet | 239 |
| 7.3.7 | Kritiek | 242 |
| 7.3.8 | Verhouding met vrijheid van meningsuiting | 245 |
| 7.3.9 | Conclusie pornografie | 247 |
| 7.4 | Discriminatoire uitlatingen | 248 |
| 7.4.1 | Geschiedenis van de artikelen 137c t/m e Sr | 248 |
| 7.4.2 | Latere wijzigingen | 251 |
| 7.4.3 | Enkele delictsbestanddelen | 252 |
| 7.4.4 | Aard veroordeelde uitlatingen | 261 |
| 7.4.4.1 | Godsdienst en levensovertuiging | 271 |
| 7.4.5 | Beperkingsgronden en kritiek | 275 |
| 7.4.6 | Verhouding met de vrijheid van meningsuiting | 278 |
| 7.4.7 | Conclusie racistische uitlatingen | 285 |
| 7.5 | Conclusie Nederland | 286 |
| 8. | Internationaal recht | 289 |
| 8.1 | Inleiding | 289 |
| 8.2 | IVBPR | 290 |
| 8.3 | IVURD | 292 |
| 8.3.1 | De verdragsbepalingen | 292 |
| 8.3.2 | De Commissie voor de uitbanning van rassendiscriminatie | 295 |
| 8.3.3 | Verhouding met de vrijheid van meningsuiting | 297 |
| 8.3.5 | Andere discriminatoire uitlatingen | 301 |
| 8.4 | Pornografie in het internationale recht | 301 |
| 8.5 | Conclusie | 302 |

| | |
|---|------------|
| 9. Europa | 305 |
| 9.1. Inleiding | 305 |
| 9.2. EVRM | 305 |
| 9.2.1. Art. 10 EVRM | 306 |
| 9.2.2. Rechtvaardiging | 307 |
| 9.2.3. Reikwijdte | 309 |
| 9.2.4. Beperkingsstelsel | 312 |
| 9.2.5. Clausulering | 316 |
| 9.2.6. Appreciatiemarge | 321 |
| 9.3. Artikel 10 EVRM en pornografie | 322 |
| 9.3.1. Beperkingen en noodzakelijkheidstoets | 323 |
| 9.3.2. Pornografie, beperkingsgronden, vrijheid van meningsuiting | 326 |
| 9.3.3. Conclusie pornografie | 328 |
| 9.4. Artikel 10 EVRM en discriminatoire uitlatingen | 328 |
| 9.4.1. Racistische en anti-semitische uitlatingen | 328 |
| 9.4.3. Beperking van discriminatoire uitlatingen over godsdienst en gelovigen | 332 |
| 9.4.4. Andere discriminatoire uitlatingen | 337 |
| 9.4.5. Verhouding met de vrijheid van meningsuiting | 338 |
| 9.4.6. Conclusie discriminatoire uitlatingen | 340 |
| 9.5. Europese Unie | 340 |
| 9.6. Conclusie Europa | 343 |
| | |
| 10. Conclusie | 345 |
| 10.1 Vrijheid van meningsuiting in de verschillende rechtsstelsels | 345 |
| 10.2 Een toetsingsmodel | 349 |
| 10.3 Pornografie | 354 |
| 10.4 Discriminatoire uitlatingen | 356 |
| 10.4 Tot besluit | 360 |
| | |
| Personen- en zaaksregister | 361 |
| | |
| Jurisprudentieoverzicht | 365 |
| | |
| Literatuurlijst | 381 |