

chaz

关于描绘未成年人的色情内容的绘画作品的法律地位的调查

📅 2019-07-27 | 📁 [Thinkings](#) | 👁

介绍

E站昨天由于法律原因关站了，所以我就想了解一下二次元本子（甚至是18禁本子）在国际法律意义上的地位。

首先，对于**现实中的**儿童（18岁以下）的色情图片，拍照，录像，性行为，性侵，性虐待等**儿童色情**（child pronography）行为绝对是非法的，**这个我相信我们都没有异议**。二次元本子有一个法律名词来描述，叫做 drawn pornography depicting minors（**描绘未成年人的色情内容的绘画作品**）。问题就在于，二次元本子（动漫、卡通）能否在司法上被解释为儿童色情。这里我想强调的地方在于，“司法解释”这个词在法学上有特别的意义。法律解释是指解读和运用法律的过程。当涉及实际的案件的时候，法律条文必须经过一定的解释。我们都知道 child pronography 是违法的，但是 drawn pornography depicting minors 到底能不能解释为 child pronography？喜欢看二次元的18禁本子的人就是恋童癖吗？如果在法庭上认可这个解释，那么自然二次元本子就是违法的，如果不认可，就是合法的。在法律解释的过程中，有各种原则和学说，都非常有意思，推荐大家有机会可以看点法律知识。

各个国家的法律

国家	情况
美国、英国、澳大利亚、新西兰、荷兰、南非	明确18禁本子是非法、甚至是犯罪行为；对违反法律的范围定义很广或者有过处罚很重的判例
挪威、瑞典、波兰、巴西	明确非法，但定义不会那么广泛（如观看并不违法，制造和运输才违法）或者处罚较轻的

国家	情况
芬兰、意大利、日本、比利时、瑞士	合法
西班牙	人类之光
法国	逗比

下面章节的格式内容如下：

1. 开头一句话总结
2. 法条原文英文引用和自我的解读
3. 判例

1. Australia

很严格，零容忍，特殊xp迫害。

下面这句话是重点：“if a consenting adult in pornography were “reasonably” **deemed to look under the age of consent, then they could be considered depictions of child pornography.** 如果本子中的“成年人”“看上去认为是低于我们普遍认为的成年人年龄”，也会被认定为是儿童色情描写。其中一个例子就是对贫乳控的迫害：“small breasts” as one of few examples.

2008年有一个判例，被告电脑里有《辛普森一家》的本子，新南威尔士高级法院认为“ the animated Simpsons characters “depicted”, and thus **“could be considered”, real people**” —— **本子里的人是可以解释成真正的人。**

这里解释一下为什么要贴上判例。全世界有两个比较大的法律体系，一个叫做大陆法系，一个叫做海洋法系。海洋法系的国家，其法律有一个显著的特点叫“判例法”，对于以往的做法很重视，会参考先前判例，也体现了法律执行的态度。最重要的一点是，由于海洋法系尊重、遵循判决先例的原则，就代表以后的未来日子里都可以拿这个判例作为参照（以前有过判例是非法的，就说明这个行为基本上是被法律严格禁止了）。

2. Brazil

二次元本子本身在巴西可能不违法，但是制造和持有、分发会是违法的。

simple visualization of cartoons depicting sexual acts involving fictional lookalikes of human minors **may not be illegal in itself... possession and especially production and/or distribution can be**

interpreted in courts to be of the same level of actual child pornography | legislation is vague on the subject

3. Canada

算是对于二次元本子制裁很严格的国家。

加拿大法律对于儿童色情的定义如下： defines child pornography to include “a visual representation, **whether or not it was made by electronic or mechanical means**“, that “shows a person who is or is depicted as **being under the age of eighteen years** and is engaged in or is depicted as **engaged in explicit sexual activity**“, or “the **dominant characteristic of which is the depiction, for a sexual purpose, of a sexual organ or the anal region of a person under the age of eighteen years**“

从这个法条来看二次元本子在加拿大必然是非法的：

1. 生产方式是电子手段（网络上的本子）或者机械手段（印刷产品）不会妨碍被认定为儿童色情产物
2. 对于“18岁以下的明显的性行为的描述”是儿童色情
3. 或者对于性行为、性目的、性器官、阴部的描绘中的 dominant characteristic 明显低于18岁的，也算是儿童色情。例如，合法萝莉就一定会被判定是非法的。

判例1：2011年有一个携带了魔法少女奈叶的本子的美国游客在加拿大被逮捕，因 possession and importation of child pornography 面临1年监禁。

判例2：2014年4月，一名男子因U盘中有本子，“20 images were anime, although a few appear to be of real girls between five and 13 years old.”（看这个描述就是很普通的本子）而被判处三个月监禁。

4. Finland

比较宽松

在芬兰，对于儿童色情的定义，一定是要发生在**现实中**对于**真实的儿童**作为性行为的对象才可以：
Realistic and factual visual depiction of a child appearing in sexual acts is defined as it having “been produced in a situation in which a child has actually been the object of sexually offensive conduct and realistic

二次元本子是合法的，因为它和现实生活中的性虐待没有关系（哭了，热泪盈眶）： Purely fantasy-based virtual child pornography – in this case, drawings and paintings – remains legal by

Finnish law **because it has no connection to a real abuse situation**; also, such depictions may serve informational or artistic purposes which can make even reality-based images legal

5. France

很奇葩的国家.....搞不懂法国人的脑回路

首先，惩罚是很重的，制造和传播描绘 15 岁以下儿童的色情会被判处最高5年监禁罚款7W5欧元，而且如果你只是画来自娱自乐并没有意图传播也在处罚之列：producing or distributing drawings that represent a minor aged less than 15 years old is considered the same as producing real child pornography and is punishable by up to five years imprisonment and a 75,000 euros fine, **even if the drawings are not meant to be distributed**

但是他妈最奇葩的一条来了，The French law states, **“the priority of public authorities is to ensure that artistic creation is disseminated and can be seen by the widest possible audience”**. While clarity is provided on **viewing and distribution of such drawings to now be legal, it remains illegal to produce** 法国政府认为，**公权力的首要目标是确保艺术创作能够让最广大的受众能够享受**，所以看本子和传播本子不会违法，但是制造却是违法的。（前半句话佩服法国政府的见解，后半句话觉得法国人是傻逼.....）

6. Italy

不惩罚二次元本子

意大利对于“虚拟儿童色情”的定义是：Virtual images include images, or parts of images, produced and modified with software from actual photos of minors, **where the quality makes it so that fake situations are manipulated to appear realistic**. 其中重点是能够以假乱真达到让人以为这是真实的儿童色情描写。

因此，二次元本子因为远远达不到上述条件而不属于违法之列。Therefore, **lolicon, shotacon, and cartoon pornography in general are not included**

7. Japan

东道主

In Japan, pornographic art depicting underage characters (lolicon, shotacon) **is legal but remains controversial even within the country**. They are commonly found in manga, erotic computer games, and doujinshi.

8. Netherlands

荷兰的法律较为严格，看到现在是第一个将二次元本子**列入刑法的，是犯罪行为**。这一次E站就是由于新法律生效而不得不关闭了服务器。

2002年就通过了认定“virtual child pornography” illegal 的法律。其中对于 virtual child pornography 的定义是“Three-dimensional, realistic images representing a minor engaged in a sexually explicit conduct” 后来又扩张解释到非 3D 的也算。

2018年荷兰**刑法**修订，任何人**通过自动系统或者通信服务**，在**明知道描绘的图片中角色是小于18岁的情况下**，传播、售卖、展示、制造、进口、运输、出口、获取、占有、访问都是**犯罪行为**，最高4年监禁和8W2欧元的罚款。

As of September 1, 2018, the Dutch criminal law punishes “anyone who **spreads, sells, openly exhibits, manufactures, imports, transports, exports, acquires, possesses, or accesses by means of an automated system or using a communication service** an image (or data carrier containing an image) **depicting sexual conduct**, in which **someone knowingly under the age of 18, is involved (or appears to be involved)**” with a **prison sentence of up to 4 years** or a fine in the fifth category (up to €82.000).

加粗部分的法条把E站给定的死死的，关站不可避免。

8. Belgium

不违法。

In Belgium, only pornographic art that **realistically depicts** underage characters is illegal. 在比利时，只有实际的现实描绘儿童色情才是违法的，因此二次元本子不违法。

9. New Zealand

非常严格。和澳大利亚相像。

1993年新西兰法律认为一个作品认为是**不良的**，只要符合如下定义：其促进或尝试促进对于儿童、**或年轻人的性剥削目的**。 a publication as “**objectionable**“ if it “promotes or supports, or tends to promote or support, the exploitation of children, or young persons, or both, for sexual purposes” 对于 **objectionable** 的材料，制造、传播、拥有、复制都是非法的，最高可以面临**十年监禁**。

判例：2013年4月，一名叫做 Ronald Clark 入狱，因为他持有一本漫画，描绘的是“侏儒,小妖精和其他幻想生物之间的性活动”，被认定是非法的物品。In April 2013, Ronald Clark was jailed for possession of anime that depicts sex between elves, pixies, and other fantasy creatures.

澳大利亚和新西兰算是非常严格的了，从两个方面来看，一个是对于儿童色情的定义非常广，以至于容纳了二次元本子；再者就是以往判例的处罚力度很大。

10. 挪威

严格

As of 2005, the Norwegian penal act criminalizes any depictions that “sexualize” children, even if it does not actually show sexual acts with children.[29] This could include any artificially produced material, including written text, drawn images, animation, manipulated images, an adult model with childish clothes, toys, or surroundings

早在2005年挪威法律就制定了严格的法律将二次元本子纳入非法之列，甚至玩具、周边、“带有儿童服饰的成人模型”也是非法的。

11. 波兰

非法。

法律大同小异，和众多其他认定二次元本子为非法的国家相似。比较特殊的一条是“如果绘画中的人物年龄存疑，法庭会指派人类学家来鉴定和决定”

The “minor”, according to Polish law, is a person under 18 years old.[35] If the age of a depicted person is in question, a court may appoint anthropological experts to determine it.

12. 南非

非常严格。

任何图片或描述一个人的“真实或模拟的”描述为18岁以下的少年，从事性行为，构成“儿童色情”。创建、拥有、生产、进口、出口、广播、或以任何方式采购或访问都是犯罪行为，最高可判十年监禁。

13. 西班牙

人类之光！！

Spain allows drawn pornography which doesn't seem like real children, including cartoons, manga or similar representations ... In order to avoid undue extensions of the concept of child pornography, the concept of 'realistic images' must be interpreted restrictively.

西班牙允许卡通、漫画之类的色情绘画作品，只要看起来不像是真实的儿童即可。这是为了**防止“不必要的儿童色情的概念扩张”，“realistic images”的概念必须限制性地解释。**

可以回头看一下最开始那段对于“解释”在法律意义上的说明，这是对二次元本子最友好的一国。

14. 瑞士

合法

Pornography depicting fictional minors appears to be legal.

15. 瑞典

非法

在色情情况下描绘儿童的任何图像或视频在瑞典都被视为儿童色情内容，即使它们是图画。“儿童”被定义为未满18岁或尚未过青春期的“人”。

16. 英国

非法，且十分严格

直接认定 all **non-realistic** sexual images depicting under-18s 是刑事犯罪的。对于儿童的认定和澳大利亚和新西兰一样，只要 predominant impression 是在 18 岁以下即可。

The definition of a “child” in the Act included depictions of 16- and 17-year-olds who are over the age of consent in the UK, as well as any adults where the “predominant impression conveyed” is of a person under the age of 18.

17. 美国

在美国这一项法律仍有很多不明确和争议之处，各州法律也不尽相同，但是总体是非常严格的情况。太长，全文谷歌翻译，加粗自己认为的重要部分。

1973年 - 2002年：美国对模拟儿童色情制品的法律待遇需要了解该短语的组成部分：色情，儿童和模拟。美国法律将这些视为单独的概念。**在美国，色情被视为一种个人表达形式，因此受宪法第一修正案的管辖。**色情内容通常是受保护的言论，除非它没有通过米勒测试，正如美国最高法院于1973年在米勒诉加州案中所做的那样。2002年，美国最高法院在阿什克罗夫特诉自由言论联盟中裁定，1996年儿童色情预防法案（CPPA）面临无效禁止虚拟或卡通儿童色情内容。该裁决的依据是，CPPA将**某些形式的受保护的第一修正案演讲定为非法，禁止描绘儿童之间的性行为，即使不是淫秽而且不涉及真正的儿童受害者。**在New York诉Ferber案件中，如果描述的是真正的虐待儿童或真正的儿童受害者，例如，由于拍摄现场表演，那么它不是受保护的言论。根据Miller诉加利福尼亚州的规定，淫秽言论同样被排除在第一修正案保护之外。（注：宪法第一修正案：保护美国人的言论自由；米勒测试：一种测试色情制品的方法，有三个标准，这三个标准都满足的作品被认定为色情作品。）

2003年：在回应阿什克罗夫特诉自由言论联盟时，国会通过了2003年4月30日由乔治·W·布什总统签署成为法律的2003年“保护法”（也称为“安珀警示法”）。[72]“保护法”修订了以前关于儿童色情制品的法律，**增加了一项肯定性辩护**，其中指出“所谓的儿童色情制品并非使用任何实际的未成年人或未成年人制作”。.....**这个定义不适用于描绘未成年人或成年人的绘画，漫画，雕塑或绘画的描述。**“保护法”还颁布了18项 USC§1466A，该文件将具有“任何形式的视觉描绘，包括绘画，卡通，雕塑或绘画”的材料定为刑事犯罪，“描绘了一个从事色情行为的未成年人并且是淫秽或“描绘了一个曾经或似乎是未成年人参与.....性交的图像.....并且缺乏严肃的文学，艺术，政治或科学价值”。根据其自身条款，**法律并未规定所有模拟的儿童色情内容都是非法的**，只是发现淫秽或缺乏严重价值。**仅仅拥有图像不违反法律，除非可以证明它们是通过公共承运人（例如邮件或互联网）传输，或通过国家线路传输。**[77]还有一项肯定的辩护，即拥有两个以上的图像“合理步骤摧毁”图像或报告并将图像转交给执法部门。[78]第一起重案件发生在2005年12月，当时Dwight Whorley在弗吉尼亚州里士满被判18岁以下 USC 1466A因使用弗吉尼亚州就业委员会计算机接收“淫秽的日本动漫漫画，以图形方式描绘青春期前的女孩被迫从事生殖器 - 生殖器和成年男性的口腔 - 生殖器性交”。[79][80][81]2008年12月18日，第四巡回上诉法院确认了定罪，其中包括20年监禁。[82]惠利向最高法院提出上诉，**但这被否定了。**[83][84][85]

2008年至今：**对“18USC§1466A”的回应**在许多方面遇到了法律挑战。2008年5月19日，SCOTUS再次通过美国诉威廉姆斯案（2008年）将阿什克罗夫特（Ashcroft）的控股权用于虚拟儿童色情活动。有人裁定“规约不禁止提供或要求接收虚拟儿童色情内容。**只有在发言者认为认为或打算让听众相信这个主题描绘的是真实儿童时，才会犯罪**（A crime is committed only when the speaker believes or intends the listener to believe that the subject of the proposed transaction depicts real children.）这意味着**受保护的表达类别不可避免地被压制**（a protected category of expression [will] inevitably be suppressed），模拟的儿童色情作品将一如既往。18USC§1466A”的措辞也是一个问题，其中部分法律试图将“任何形式的视觉

描绘”定为刑事犯罪，已经在法庭上进行了审判。2008年10月。法官裁定，“保护法”的两部分将“任何形式的视觉描绘，包括绘画，卡通，雕塑或绘画”定为犯罪，但违反宪法，但**汉德利仍面临淫秽指控**。[86] Handley于2009年5月因其律师的建议进行认罪辩解而被定罪，认为陪审团选择审判他的人如果他们被显示在题。[87]

自2008年底的裁决以来，绘制的儿童色情制品一直处于法律灰色地带。虽然“保护法”的两部分在联邦一级被裁定违宪，但**有关儿童色情制品的法律在各州之间仍然存在差异**。有几个州的法律明确禁止卡通色情和类似的描述，而其他州对这些内容只有模糊的法律。在加利福尼亚州，这种描述特别不属于州儿童色情法，而在犹他州，他们被明确禁止。[88][89]在联邦层面，描绘未成年人冒犯当代社区标准并且“显然具有攻击性”而缺乏“严重的文学，艺术，政治或科学价值”的作品继续被视为非法。法律教授Reza Banakar自那时起，“严重的艺术价值”很难评估，评估缺乏这种价值的法律任务不能客观地执行。[90]在主流媒体自2012年拿起任何情况下，当来自密苏里州的一名男子进入辩诉交易到“藏漫画描绘儿童色情制品”。

总结：03年颁布了一个法律USC§1466A，使得拥有本子并不违法，通过网络下载和传输违法。05年判例是用网络下载了一个日本的本子被判处20年监禁，上诉到最高法院被驳回。如今，在美国这一项法律仍有很多不明确和争议之处，各州法律也不尽相同。不过还有一点很重要，就是无论某州关于二次元本子的法律情况如何，原有角色的二次创作在理论上在美国都可能违反版权法。但从判例来看还是很严苛的，去美国这么一个讲政治正确的地方也基本上别想看二次元本子了。

总结

最后引用几句话来表达我的观点，作为本文的结束

Some analysts have argued whether cartoon pornography depicting minors is a “victimless crime”.

Setsu Shigematsu认为，lolicon漫画不应该等同于涉及真实儿童的摄影或成人视频;相反，她认为萝莉控代表了一种人为的性欲，背离了“三维现实”，将性能量转向“欲望的二维形象”。

Akira Akagi写道，在lolicon漫画中，**这个女孩代表着可爱，而不是她的年龄让她变得有吸引力。**

An argument is the claim that obscene fictional images portray children as sex objects, thereby contributing to child sexual abuse. This argument has been disputed by the fact that there is no scientific basis for that connection as of 1999,[3] and that restricting sexual expression in drawings or animated games and videos might actually increase the rate of sexual crime by eliminating a non-criminal outlet for desires that could motivate crime.

“victimless crime”我很喜欢这个表达，没有人受伤的世界。因此，我们也不是恋童癖。有一个广泛的言论，声称淫秽的虚构图像将儿童描绘成性对象，从而会导致针对现实世界的儿童的性虐待。自1999年以来，这种联系没有发现过有科学依据作为支撑，并且限制卡通或动画游戏和视频中的性表达可能实际上通过消除非刑事犯罪性来源来提高性犯罪率。

reference

- [描绘未成年人的色情内容的绘画作品的法律地位](#)
- [美利坚合众国诉汉德里案](#)
- [Miller Test \(美国鉴定材料是否属于色情的标准\)](#)
- [海洋法系](#)
- [法律解释](#)
- [萝莉控](#)

◀ [两个月学习一个月备考托福101分攻略](#)

[《独立宣言》和葛底斯堡演说](#) ▶

© 2021 ♥ chaz

由 [Hexo](#) 强力驱动 | 主题 - [NexT.Mist](#)