

# 行政院國家科學委員會專題研究計畫 成果報告

## 數位時代之兒少保護－歐盟及美國法制與實踐之研究 研究成果報告(精簡版)

計畫類別：個別型  
計畫編號：NSC 99-2410-H-005-040-  
執行期間：99年08月01日至100年07月31日  
執行單位：國立中興大學法律學系

計畫主持人：高玉泉

處理方式：本計畫可公開查詢

中華民國 100 年 10 月 11 日

# 研究成果報告（精簡版）

## 一、前言

本計畫將歐盟及美國近年有關兒童保護之立法及實踐進行重點之分析及評價，同時並對照我國相關之法律及機制，作一總檢討。基本上，歐盟及美國在兒童保護的法律政策上，不但優先性高於其他憲法所維護之價值（如言論自由），甚至為了根除線上違法資訊，而制定似乎有違反憲法對於言論自由的保障及比例原則等規定之嫌。惟由此亦可看出，歐盟及美國政府對數位規範的重視。此點，誠值我國深思。

## 二、研究目的

本計畫依據申請書之規劃，整合了歐盟及美國關於線上保護之重要法律規定及實踐（包括非政府組織之努力等），並與我國之法律及民間機制作一比較，目的在於提供我國線上兒童保護政策及法律之參考。就此而言，計畫應屬順利完成。

## 三、研究方法及文獻探討

本計畫採傳統之比較法，比較歐盟及美國近5年來之重要立法及實踐。主持人主要以歐美近年重要論文、專書及報告為研讀對象，其中尤以下列最具代表性：

Agnes Fournier de Saint Maur, "Sexual Abuse of Children on the Internet: A New Challenge for INTERPOL," Expert Meeting on :Sexual Abuse of Children, Child Pornography and Pedophilia on the Internet : an international challenge, UNESCO, Paris, pp.3-4 (18- 19 January 1999).

Alisdair Gillespie, " Art.21: For and Against," presentation delivered in INHOPE General Meeting, Vilnius, 19 May, 2011.

ICMEC, Child Pornography: Model Legislation & Global Review, (6 ed., 2010).

International Bureau for Children's Rights, Global Report: International Dimensions of the Sexual Exploitation of Children (2000).

Robert Joyce, "Pornography and the Internet," IEEE Internet Computing, Vol. 12(4), (2008).

Suzanne Ost, *CHILD PORNOGRAPHY AND SEXUAL GROOMING*, (Cambridge: 2009).

上述文獻，包括政府、民間組織（NGO）及學界之立場，見解多元，對本計畫比較法之研究，頗有助益。就我國法律的檢討分析部分，則是以主持人過去之相關論著為基礎，輔以近年發展之情況，包括釋字第 623 號及內政部所提關於兒童及少年性交易防制條例之修正草案等等。另外，韓國及日本之部分相關規定亦納入為比較之對象。

#### 四、結果與討論

本計畫主要可分三部分，即（一）歐盟之法律及實踐；（二）美國之法律及實踐；及（三）比較法之觀察。以下茲就（一）及（二）部分之重要分析摘要如下：

##### （一）歐盟

歐盟成員關於兒童線上保護自 1996 年歐盟發布網路違法及有害內容白皮書（Illegal and Harmful Content on the Internet, Communication to the European Parliament, the Council, the Economic and Social Committee and the Committee of the Regions）之後，在政策及法律上，已逐漸和諧化，即以法律、自律及家長三管齊下之管制架構對兒童線上活動給予最高度的保障。進入 21 世紀，由於違法及有害內容仍層出不窮，歐盟政策開始朝向利用技術封堵(block)或移除(remove)兒童色情或兒童性虐待之網頁。

2010 年 3 月 29 日，歐盟執委會通過「對抗兒童性虐待、性剝削及兒童色情」指令草案（Proposal for a Directive on Combating the Sexual Abuse, Sexual Exploitation of Children and Child Pornography, repealing Framework Decision 2004/68/JHA）。草案中對於兒童線上保護有突破性的措施建議。其中，最令各方爭議者為第 21 條。第 21 條規定「成員國應於其境內採去必要措施，就內容含有或散佈兒童色情者，對網路使用者與以封堵。該項封堵應在充分保障之下執行，尤其必須確保封堵應僅限於必要情形，且使用者應被告知。封堵之理由，內容提供者亦應被告知且有提出挑戰之可能。

上述情形之外，成員國應採取必要措施，移除內容含有或散佈兒童色情之網頁。<sup>1</sup>」

---

<sup>1</sup> Article 21 of Directive of the European Parliament and of the council on combating the sexual abuse, sexual exploitation of children and child pornography.

*Blocking access to websites containing child pornography*

*Member States shall take the necessary measures to obtain the blocking of access by Internet users in their territory to Internet pages containing or disseminating child pornography. The blocking of access*

條文中最受各方矚目者為，此係歐盟首次表明封堵措施的正當性及必要性。草案出爐後，正反兩方激烈爭辯。贊成的一方，其中以國際刑警組織最具代表性，認為這係對杜絕線上兒童色情最有效的方法之一，且許多成員國如挪威、英國、丹麥、瑞典、芬蘭、馬爾他及義大利等早有封堵的先例。再封堵措施對於歐盟境外的違法網路由可收立竿見影之效，較現行等待外國通知再採取移除動作的方式更具成效。至於這種以 URL 為基礎的封堵措施，是否可能侵害人民言論自由，國際刑警組織認為言論自由本非絕對，且各方皆認為兒童保護係國家教育政策。<sup>2</sup>

反對此項草案的民間組織，如民權委員會（Civil Liberation Committee）則認為此舉將導致對言論自由的事前審查；不但反民主（anti-democratic），且可能導致過度的封堵或被規避。<sup>3</sup>

由於各方爭執不休，歐洲議會提出折衷版本的草案，不再將封堵列為強制措施，成員國只有在無法移除兒童色情網頁時，方可考慮採取封堵。且封堵必須在兼顧歐洲公約關於人權保障及基本自由的規範下始得為之。歐洲議會此舉無疑沖淡了原草案的精神。有學者預期，由於本條爭議太大，最後可能遭到刪除的命運。

4

## （二）美國

2003 年的 PROTECT ACT（Prosecutorial Remedies and Other Tools to end the Exploitation of Children Today〔Pub.L. 108-21, 117 Stat. 650, S. 151〕；簡稱保護法）制定之後，關於兒童線上保護，有了較完整的規範。保護法係總結過去約十年來國會種種相關立法及最高法院判例<sup>5</sup>而成為一套兼具實體法及程序法的兒童線上保護規範。這套立法具有下列特色：

1. 對性侵兒少之累犯處以無期徒刑；
2. 建置可由民間團體取得性侵兒少犯罪歷史的機制；
3. 偵辦兒少性侵虐待或擄人案件得進行監聽；

---

*shall be subject to adequate safeguards, in particular to ensure that the blocking is limited to what is necessary, that users are informed of the reason for the blocking and that content providers, as far as possible, are informed of the possibility of challenging it.*

*Without prejudice to the above, Member States shall take the necessary measures to obtain the removal of Internet pages containing or disseminating child pornography.*

<sup>2</sup> 參見 INTERPOL Crimes Against Children Team on EU Directive,

[http://circamp.eu:80/index.php?option=com\\_content&view=article&id=24:interpol-crimes-against-children-team-on-eu-directive](http://circamp.eu:80/index.php?option=com_content&view=article&id=24:interpol-crimes-against-children-team-on-eu-directive)

<sup>3</sup> Alisdair A. Gillespie, “Art.21: For and Against”, presentation delivered in INHOPE General Meeting, Vilnius, 19 May, 2011.

<sup>4</sup> Gillespie, Id..

<sup>5</sup> 參高玉泉，網際網路上兒童色情資訊規範之回顧與檢討 1999-2002，載中正大學法學集刊第 11 期，頁 3-62，民 92 年 4 月。

4. 綁架或性侵兒少之罪無追訴時效；
5. 侵害兒少案件之嫌犯不得保釋；
6. 禁止虛擬兒童色情（computer-generated child pornography）之散佈；
7. 禁止任何猥褻之兒童繪圖、素描或雕塑；
8. 持有而兒童色情處罰提高為 5 年以下有期徒刑；散佈罪則為 10 年以下有期徒刑；
9. 對美國公民或居民於海外對兒少為性犯罪者，處罰提高為 30 年以下有期徒刑及罰金。

保護法施行 3 年後隨即遭到違憲的挑戰。2006 年 4 月 6 日，美國第 11 巡迴上訴法院在 U.S. v. William [ 553 U.S. 285 (2008) ] 一案件認為保護法中之「媒介條款」（pandering provision; 18 U.S.C. § 2252A(a)(3)(B)）違反憲法增修條文第一條言論自由之規定而無效。該「媒介條款」規定：

「以任何方式，包括利用電腦、廣告、宣傳、呈現、散佈或徵求或於州際間促使他人相信或企圖使人相信其內容為包含(1)兒少為明顯性行為之猥褻描述；或(2)真實兒少為明顯性行為之猥褻描述者，應處以 5 年以上，20 年以下有期徒刑。」

上訴法院認為該款規範過於廣泛（overbroad），而違憲。其理由為兒童色情內容雖然屬於不受保護之言論，但廣告或宣傳該違法內容之言論仍受保護。

美國司法部（Justice Department）不服此項判決，而提出上訴。2008 年 5 月 19 日，聯邦最高法院推翻上訴法院之判決認為該媒介條款規定之要件具體明確，並無違憲之虞。

市民社會的努力方面，隨著歐盟於 1999 年設立的 INHOPE 及 2003 年的 INSAFE 網路安全組織的逐漸成熟，包括美國、加拿大、日本、韓國及俄國等非歐盟國家也陸續加入。這對於全球違法資訊的檢舉、監控及網路安全的教育宣導都有積極的促進效果。尤其是 INHOPE 所倡導的違法網頁通知及取下（notice and take down）的措施，更係促使各國成立熱線（hotline）的重要因素。臺灣於 2005 年加入 INHOPE，成為正式成員，並依據 INHOPE 之熱線設立準則建立檢舉網路，施行至今，成效頗佳。可見我國之 NGO 在社會上亦發揮相當的功能及貢獻。

要之，歐盟及美國除了上述之立法規範外，亦積極鼓勵民間組織的檢舉及其他防範措施（如宣導教育及過濾軟體等）。由於家長的高度關懷，使政府不得不積極面對兒童的線上安全問題，此點較諸為民主國家的我國，實進步及負責許多。我國的相關法令，其中兒童及少年性交易防制條例第 27 條、第 28 條及第 29 條，

施行多年來，不但曾遭執行機關誤解（參釋字第 623 號），條文內容本身亦不周延。主管機關雖認有修正之必要，但研議至今，仍無下文，令人扼腕！民間組織雖積極主動，但在經濟景氣不佳之今日，運作亦不順暢。主持人曾在近年幾個國際研討會上表示，兒童保護政策不僅是保護兒童而已，而係關乎民主的延續。此項見解，獲得與會人士高度肯定。主管機關及立法院或可深思此點。

超乎當初主持人申請時之構想，歐盟及美國關於兒童保護之法律與實踐多如牛毛，其中有重要者，亦有涉及枝微末節者。因此，欲了解其梗概，恐怕要增長研究期間。本計畫主持人嘗試將其中具代表性之法律及實踐作一分析，未免有掛一漏萬之可能。儘管如此，研究成果已足供我國政府參考。本計畫的意外收穫是，由於主持人與外國學界有所接觸，於年初受邀撰寫專書論文，出版社為國際知名之 Routledge。該書邀集歐美知名之兒童心理學、犯罪學、法律學及刑事司法學者共同撰寫（參附件一）。主持人為唯一之亞洲作者，負責撰寫臺灣、韓國及日本部分，內容大部份為本研究所涵蓋。該書預計 2012 年 3 月出版。此亦可證明本研究之價值。

# Understanding and Preventing Online Sexual Exploitation of Children

Edited by [Ethel Quayle](#), [Kurt Ribisl](#)

To Be Published March 1st 2012 by Routledge – 312 pages

Complimentary Exam Copy

([http://www.routledge.com/resources/complimentary\\_exam\\_copy\\_request/978](http://www.routledge.com/resources/complimentary_exam_copy_request/978))

Description

Contents

Author Bio

Subjects

Preface, *Andrew Outerboon* Part 1: Abusive Images and their Emergence as a Significant Problem 1. An Introduction to the Problem, *Ethel Quayle and Roberts Sinclair* 2. Children Within the Images, *Linda Jonsson and Carl Göran Svedin* 3. The Emergence of the Internet Sex Offender *Anthony R. Beech and Ian A. Elliott* Part 2: Legal, Social and Familial Contexts of Abuse 4. Child Pornography in International Law, *Alistair A. Gillespie* 5. Child Pornography and Law in East Asia, *Bernard Y. Keo* 6. The Social Dimension of the Online Trade of Child Sexual Exploitation Material, *Angela Carr* 7. Online Child Pornography, Paedophilia and the Sexualised Child: Mediated Myths and Moral Panics, *Yvonne Jewkes* 8. Sexual Behaviour, Adolescents and Problematic Content, *Lars Löfd* Part 3: Prevention and Harm Reduction 9. Risk Assessment for Child Pornography Offenders: Applications for Law Enforcement, *Angela W. Eke and Michael C. Jais* 10. The Importance of Digital Evidence in Internet Sex Offending, *David Glasgow* 11. Situational Prevention of Child Abuse in the New Technologies, *Richard Wortley* 12. Proactive Strategies to Prevent Child Pornography Offense: The Dunkelfeld Project, *Klaus M. Beier and Janina Nütz* 13. Technological Solutions to Offending, *Aviv Raibid, James Walkerton, Alistair Barron and Paul Rayson* 14. A Public Health Approach to Addressing Internet Child Sexual Exploitation, *Megan Clarke, Kurt M. Ribisl, Desmond Eason and Carol Eason*

搜

## You may also be interested in...

### Sexual Abuse

ure, Delay, and Denial

ry Margaret-Elle Pipe,  
l B. Lamb, Yael Orbach, Ann-  
. Cederborg

1st April 2007 by Psychology



### International Perspectives on Family Violence and Abuse

A Cognitive Ecological Approach

Edited by Kathleen Malley-Morrison

Published 26th May 2004 by Routledge

<http://www.routledge.com/books/details/9780415689410/#description> ,最後瀏覽日：2011年10月11日。

# 國科會補助計畫衍生研發成果推廣資料表

日期:2011/10/11

國科會補助計畫	計畫名稱: 數位時代之兒少保護—歐盟及美國法制與實踐之研究
	計畫主持人: 高玉泉
	計畫編號: 99-2410-H-005-040- 學門領域: 國際法
無研發成果推廣資料	



99 年度專題研究計畫研究成果彙整表

計畫主持人：高玉泉		計畫編號：99-2410-H-005-040-				計畫名稱：數位時代之兒少保護－歐盟及美國法制與實踐之研究	
成果項目		量化			單位	備註（質化說明：如數個計畫共同成果、成果列為該期刊之封面故事...等）	
		實際已達成數（被接受或已發表）	預期總達成數（含實際已達成數）	本計畫實際貢獻百分比			
國內	論文著作	期刊論文	0	1	100%	篇	
		研究報告/技術報告	0	0	0%		
		研討會論文	0	0	0%		
		專書	0	0	0%		
	專利	申請中件數	0	0	0%	件	
		已獲得件數	0	0	0%		
	技術移轉	件數	0	0	0%	件	
		權利金	0	0	0%	千元	
	參與計畫人力 （本國籍）	碩士生	0	0	0%	人次	
		博士生	0	0	0%		
		博士後研究員	0	0	0%		
		專任助理	0	0	0%		
國外	論文著作	期刊論文	0	0	0%	篇	
		研究報告/技術報告	0	0	0%		
		研討會論文	0	0	0%		
		專書	1	0	100%		章/本
	專利	申請中件數	0	0	0%	件	
		已獲得件數	0	0	0%		
	技術移轉	件數	0	0	0%	件	
		權利金	0	0	0%	千元	
	參與計畫人力 （外國籍）	碩士生	0	0	0%	人次	
		博士生	0	0	0%		
		博士後研究員	0	0	0%		
		專任助理	0	0	0%		

<p>其他成果 (無法以量化表達之成果如辦理學術活動、獲得獎項、重要國際合作、研究成果國際影響力及其他協助產業技術發展之具體效益事項等，請以文字敘述填列。)</p>	<p>無</p>
--	----------

	成果項目	量化	名稱或內容性質簡述
科 教 處 計 畫 加 填 項 目	測驗工具(含質性與量性)	0	
	課程/模組	0	
	電腦及網路系統或工具	0	
	教材	0	
	舉辦之活動/競賽	0	
	研討會/工作坊	0	
	電子報、網站	0	
	計畫成果推廣之參與(閱聽)人數	0	

# 國科會補助專題研究計畫成果報告自評表

請就研究內容與原計畫相符程度、達成預期目標情況、研究成果之學術或應用價值（簡要敘述成果所代表之意義、價值、影響或進一步發展之可能性）、是否適合在學術期刊發表或申請專利、主要發現或其他有關價值等，作一綜合評估。

## 1. 請就研究內容與原計畫相符程度、達成預期目標情況作一綜合評估

達成目標

未達成目標（請說明，以 100 字為限）

實驗失敗

因故實驗中斷

其他原因

說明：

## 2. 研究成果在學術期刊發表或申請專利等情形：

論文： 已發表  未發表之文稿  撰寫中  無

專利： 已獲得  申請中  無

技轉： 已技轉  洽談中  無

其他：（以 100 字為限）

由於主持人與外國學界有所接觸，於年初受邀撰寫專書論文，出版社為國際知名之 Routledge。該書邀集歐美知名之兒童心理學、犯罪學、法律學及刑事司法學者共同撰寫（參附件一）。主持人為唯一之亞洲作者，負責撰寫臺灣、韓國及日本部分，內容大部份為本研究所涵蓋。該書預計 2012 年 3 月出版。

論文名稱為 Bernard Y. Kao, *Child Pornography and Law in East Asia*

## 3. 請依學術成就、技術創新、社會影響等方面，評估研究成果之學術或應用價值（簡要敘述成果所代表之意義、價值、影響或進一步發展之可能性）（以 500 字為限）

引進近年歐盟及美國兒童線上保護立法之重要規範，及非政府組織在這方面所建立的相關保護機制。這對於我國而言有重要的參考價值。例如在立法面，我國應可考慮更嚴厲的處罰規定；另外，政府也應效法歐盟及美國，資助及協助民間團體建立相關的檢舉、宣導教育及其他機制。